Chriſtian Friedrich Georg Meiſters
Königlich Großbritannischen Chur-Braunschweig-Lüneburgiſchen geweſenen Hofraths
und ordentlichen Lehrers der Rechte auf der
Georg-Auguſtus-Univerſität

Rechtliche Erkenntniße
und
Gutachten
in
peinlichen Fällen,

im Namen der Göttingiſchen
Juriſten-Facultät
ausgearbeitet.

Dritter Theil,

von
Georg Jacob Friedrich Meiſter
außerordentlichen Lehrer der Rechte und Beyſitzer der Juriſten-Facultät daſelbſt
herausgegeben.

Göttingen,
bey Victorinus Boßiegel
1783.

Anzeige

der rechtlichen Erkenntniſſe und Gutachten, nebſt ihrem Hauptinhalte,

im dritten Theile.

LXXI. Deciſio. In cauſa rapinarum et furtorum a latronum ſocietate commiſſorum, Nahmens des Herrn Grafen zu Sayn und Witgenſtein, in Unterſuchungsſachen wider J. P. E., G. J., N. A., F. Br., H. C. B., E. M. N. und J. B. abgefaßt, im Decbr. 1769. p. 297-314.

I) Ea, quorum exploratio et manifeſtatio criminum iam probatorum poenam non mutat, *ſententiam definitiuam* morari non debent. II) *Inſpectionis ocularis* omiſſio veritati non obeſt, ſi de *corporis delicti* certitudine aliunde ſatis conſtet. III) Societate criminis inita, totum ſingulis imputatur ſociis crimen, licet non omnibus ad ipſius perpetrationem accedentibus. IV) Ipſas confeſſiones extorquere non videtur iudex, qui inter examina eſtrenatam reorum cauillationem, atque proteruiam caſtigationibus compeſcit. V) In furto *qualificato*, quaenam inſtrumenta armorum nomine veniant? VI) Poſſunt ICtorum Collegia in anteceſſum decernere, vt executio poenae fiat, licet ipſo executionis die reus confeſſionem ſine cauſa reuocauerit.

LXXII. Deciſio. In cauſa homicidii culpa lata in rixa commiſſi, auf Verſchicken der Acten von der Herzoglich Mecklenburgiſchen Juſtiß Canzley zu Streliß in Unterſuchungsſachen wider Joachim Heinrich L. im Auguſt 1774. abgefaßt. p. 315-320.

I) Culpa homicidium committit, qui animo ſaltim laedendi mortifero inſtrumento, de cuius exitioſa natura et indole non ſatis cogitauit vſus, alterum occidit. II) Ex vſu armorum *per accidens lethalium* animus occidendi indirectus certo colligi haud poteſt. III) Inſpectio et ſectio cadaueris a ſolis medicis ſine iudice facta, vbi coram hoc peragi poterat, tantam, quanta ad capitalem poenam decernendam requiritur, fidem non habet.

LXXIII. Deciſio, in cauſa latrocinii. Nahmens des Fürſtlich Heſſiſchen Amtes zu Bovenden in Unterſuchungsſachen wider den Tiſchler Ricus A. zu Bovenden im October 1772. abgefaßt. p. 320-326.

Exemplum cumuli inciciorum latrocinii, quorum cauſa *inquiſitio ſpecialis* decernenda erat.

LXXIV. Deciſio. In cauſa furti per effracturam commiſſi, auf Verſchickung der Acten von dem Königlich Großbritanniſchen und Churfürſtlich Braunſchweig-Lüneburgiſchem-Criminal Gerichte des Alten Landes abgefaßt im May 1774. p. 327-329.

Non per qualemcunque effracturam, ſed per talem, ex qua vitae et membris inhabitatorum periculum imminet, furtum qualificatum capitale committitur.

LXXV. Deciſio, in cauſa furti qualificati et reiterati. Im Nah-

Nahmen des Königlich Großbritanniſchen und Churfürſtlich Braunſchweig-Lüneburgiſchen General-Kriegsgerichts in Unterſuchungsſachen wider den gefreyten Mousquetier Conrad E. abgefaßt im Octob. 1774. p. 330-333.

I) A poena furti qualificati capitali, quando periculi habitatoribus imminentis ratio ceſſat, recedendum eſt. II) Furtum qualificatum in aedificiis loco ſolitario ſitis et habitatore carentibus commiſſum, leuius habendum eſt. III) Quaeſtione haud vti debet iudex, ad eruendam veritatem factorum, quibus detectis, grauiorem ea, quam praeterea reus meruit poenam locum non eſſe habituram praevidet.

LXXVI. Deciſio, in cauſa incendiorum. Auf Verſchicken der Acten von dem Herzoglich Mecklenburg-Schweriniſchen Amte Dömitz zum Heidhof abgefaßt im September 1768. p. 333-340.

I) Ad indicia delictorum in C. C. C. deſcripta iudicis arbitrium non eſt reſtrictum, ſed praeter ea ad varias, quae ſingulis ſpeciebus obvenientibus ex facti circumſtantiis oriuntur ſuſpiciones, propitia lege iudex criminalis reſpicit. II) Ob ſolum defectum in perſona ſcabinorum, caeterum rite inſtructo iudicio criminali, nulla dicenda non ſunt ea quae acta ſunt, niſi in ipſo procedendi modo vitia quoque commiſſa, eoque iniuriam ſibi factam eſſe reus demonſtret.

LXXVII. Deciſio, in cauſa furti. Auf Verſchicken der Acten von der Königlichen Churfürſtlichen Regierung der verpfändeten Grafſchaft Bentheim, in Unterſuchungs-Sachen wider Jan Herm Str. abgefaßt im April 1773. p. 341-345.

I) Exemplum indiciorum furti, prima ſpecie graviſſimorum, ſed magna ex parte infirmatorum. II) Reus criminalis, praeſtito iureiurando *purgatorio* abſolutus, expenſas *inquiſitionis* ferre non tenetur, niſi culpa ſua ſuſpicioni cauſam dederit.

LXXVIII. Deciſio, in cauſa adulterii. Auf Verſchicken der Acten von den Gräflich Bernſtorfiſchen Gerichten zu Gartau abgefaßt im December 1770. p. 345-350.

I) Concubitus mariti cum ſoluta ſecundum ius commune verum adulterium non eſt, idemque mitius punitur ſecundum iura Brunſuico Luneburgica. II) Ex ſolis indiciis delicti reum haud condemnandum eſſe, verum eſt, quando de poena criminali et grauiori infligenda agitur; ſecus in poena leuiori, ad quam decernendam urgentes praeſumtiones ſufficiunt. III) Teſtes viginti annis minores, etiam in cauſa criminali plenam fidem habent in foris Germaniae.

LXXIX. Deciſio, in cauſa homicidii in rixa commiſſi. Nahmens der Herzoglich Braunſchweig-Lüneburgiſchen Regierung des Fürſtenthums Blankenburg abgefaßt im Auguſt 1773. p. 350-356.

I) De poena homicidae, qui, negato laedendi animo pro facti circumſtantiis dubio, armis terrendi cauſa ſtrictis caeſum ſponte occuriſſe contendit, praeuio niſi eruendi veritatem medio, iudicium dari nequit. II) In medii veritatis eruendae genere definiendo, tum indiciorum vis et probatio, tum delicti poenaeque decernendae qualitas reſpicienda ſunt.

LXXX. Reſponſum, in cauſa homicidii. Auf geſchehene Anfrage von der Königlichen Churfürſtlichen Regierung der verpfändeten Grafſchaft Bentheim in Unterſuchungs-Sachen wider Arend B. ertheilt im Merz 1773. p. 356-359.

I) Praeſentia ſuſpecta circa locum delicti commiſſi indicium dat, ex quo ad ſpecialem inquiſitionem pro re nata iudex procedit. II) Et in generali inquiſitione, quando cauſae vtilitas exigit, teſtes iureiurando obſtringi poſſunt.

LXXXI. Deciſio, in eadem cauſa. Auf Verſchickung der Acten von der Königlichen Churfürſtlichen Regierung der verpfändeten Grafſchaft Bentheim, in Unterſuchungsſachen wider Arend B. abgefaßt im Junius 1773. p. 359-362.

I. Praeſentia ſuſpecta circa locum delicti commiſſi indicium *remotum* continet. II. Reus iureiurando purgatorio praeuio abſolutus, ab expenſarum onere haud liber eſt.

LXXXII. Reſponſum, puncto imputati inceſtus et abortionis efficiendae conatus. Auf geſchehene Anfrage von dem Königlichen Großbritanniſchen und Churfürſtlichen Braunſchweig-Lüneburgiſchen Criminalgerichte des erſten Standes des Landes Hadeln, in Unterſuchungsſachen wider Giſſel F. ertheilt im Mai 1774. p. 362-367.

I. Dementiae, et ſummae animi imbecillitatis ac ſtupiditatis fines et ſigna difficulter aliquando diſcernuntur. II Nominatio ſocii criminis, iis quas articulus 31. C. C. C. requirit qualitatibus deſtituta, magnam fidem non meretur. III Animi imbecillitas, ex qua nullum aliis periculum imminet, idoneam publicae cuſtodiae rationem non continet.

LXXXIII. Deciſio, in cauſa iniuriae et vis publicae imputatae. Auf Verſchicken der Acten von der Fürſtlich Naſſauiſchen JuſtizCanzley zu Dillenburg, in DenunciationsSachen wider Anton B. im Junius 1773. abgefaßt. p. 367-370.

I. Iniurioſe non agit, qui perſonae publicae, officii fines excedenti et vim aperte iniuſtam inferenti, vi reſiſtit. II Ad innocentiam evincendam vnicus teſtis aliquando ſufficit.

LXXXIV. Reſponſum, in cauſa veneficii. Auf geſchehene Anfrage von den Gräflich Bernſtorfiſchen Gerichten zu Gartau, in UnterſuchungsSachen wider Maria Eliſabeth Sch. aus Tobringen, ertheilt im Merz 1773. p. 370-377.

I. In veneficio qualis requiratur *corporis delicti* probatio, vt *ſpecialis inquiſitio* decerni poſſit? II. Vt carcere reus cuſtodiatur, praeter corporis delicti probabilitatem, indicia, quae ad ſpecialem inquiſitionem ſufficiunt, requiruntur. III. Iudex criminalis eos quoque teſtes, quorum fides dubia eſt, interrogare debet. IV. *Confrontationi* quando locus ſit, ex hoc, vtrum veritati eruendae ea inſeruiat, maxime aeſtimandum eſt.

LXXXV. Deciſio, in eadem cauſa. Auf Verſchickung der Acten von den Gräflich Bernſtorfiſchen Gerichten zu Gartau, in UnterſuchungsSachen wider Maria Eliſabeth Sch. aus Tobringen, abgefaßt im December 1773. p. 377-387.

I. De corpore delicti in veneficio, tum ex ſignis veneni ſecundum medicorum iudicium idoneis, tum ex coniecturis iudici ſit fides. II. Semiplena criminis probatio tormentis decernendis locum dat, quae inter alia plurium indiciorum, licet ſingulatim plene non probatorum, concurſu efficitur.

LXXXVI. Deciſio, in eadem cauſa. Auf geſchehene Verſchickung der Acten von den Gräflich Bernſtorfiſchen Gerichten zu Gartau, in UnterſuchungsSachen wider Maria Eliſabeth Sch. aus Tobringen, abgefaßt im April 1774. p. 387-392.

I. Epileptici tormenta relaxanda, nec facile continuanda ſunt. II. Actis absque defenſione tranſmiſſis, ſed defenſionis momentis ex actis apparentibus, iudex ſuper medio eruendae veritatis aut poena valide pronunciat. III. Ex ſolis indiciis poena extraordinaria, licet grauior, decerni poteſt, ſi nec tormentis, nec alii veritatem eruendi medio, applicandis locus datur.

LXXXVII. Reſponſum, in cauſa furti magni et qualificati. Auf geſchehene Anfrage vom Gräflich-Bentinkſchen Amtsgericht zu Varel, in UnterſuchungsSachen wider Hinrich Gerhart H. ertheilt im Jun. 1773. p. 392-396.

I. Vt in carcere reus includatur, neque indicia tormentis decernendis idonea, neque plena indiciorum probatio requiritur. II. Suggeſtiones habendae non ſunt interrogationes ſpeciales de factis, de quibus per indicia legitima probabiliter conſtat. III. Abrogato per leges et tormentorum et iuriſiurandi purgatorii vſu, qua ratione procedendum ſit?

LXXXVIII. Deciſio, in cauſa infanticidii. Auf Verſchicken der Acten von der Gräflich Yſenburg-Büdingiſchen RegierungsCanzley, in UnterſuchungsSachen wider Anne Marie D. von Rorbach, abgefaßt im December 1773. p. 396-399.

Infanticidii doloſi ex partu occultato ſuſpecta, probabili vſa excuſatione, quod nulla vitae infantis apparuerint ſigna, non torquenda, ſed extra ordinem punienda eſt.

LXXXIX. Deciſio, in cauſa imputati conatus homicidii. Auf Verſchickung der Acten von dem Stadtgerichte zu Wahren in DenunciationsSachen des Bürgers Chriſtoph L. wider den Bürger Gabriel H., abgefaßt im December 1775. p. 399-404.

Falſae, ſed callide excogitatae criminis inſimulationis exemplum.

XC. Deciſio in cauſa veneficii culpoſi. Auf Verſchicken der Acten von den Erbgerichten zu Beverſtedt im Bremiſchen, in InquiſitionsSachen wider Gretje S. und Johann Henrich M., abgefaßt im Merz 1774. p. 404-407.

II. Culpa, licet maxima, haud aequatur dolo in puniendis criminibus. II. In culpae gradu aeſtimando, quid iudex reſpiciat?

XCI. Deciſio, in cauſa infanticidii. Auf Verſchickung der Acten von der Fürſtlich Oranien Naſſauiſchen JuſtitzCanzley zu Dillenburg, in UnterſuchungsSachen wider Annen Chriſtinen G. aus Rodenberg, abgefaßt im Mai 1774. p. 407-413.

I. Ob diſſimulationem vteri et partum clandeſtinum, concurrentibus niſi ſingulis, quas articulus 131. C.C.C. requirit circumſtantiis, tormenta non ſunt irroganda. II. Matre grauiditatis et partus occultationem confitente, medicis vero mortuum natum eſſe infantem renunciantibus; absque medio eruendi veritatem poena extraordinaria decernenda eſt. III. Pulmonum experimentum, pulmone, licet putreſcente, ſubmerſo, fallax non eſt.

XCII. Deciſio, in cauſa furti. Auf Verſchickung der Acten von der Königlichen und Churfürſtlichen Regierung der verpfändeten Grafſchaft Bentheim, in UnterſuchungsSachen wider Albert J. von Vrieſenveen, abgefaßt im October 1774. p. 413-415.

I. Furti *qualifi.ati*, vi leuiore et minus periculoſa commiſſi, poena non eſt capitalis. II. Minor aetas, ab annis pubertatis vix recedens, accedente imprimis iuuenili imprudentia et ſimplicitate, remiſſioris doli gradus argumentis, ad mitigandam poenam multum proficit.

XCIII. Deciſio, in cauſa infanticidii. Im Nahmen Gerichtſchulzens, Bürgermeiſter und Raths der Stadt Lauenburg, in UnterſuchungsSachen wider Johanne Margarethe L. und Franz Nicolai S. abgefaßt im Februar 1775. p. 415-421.

Exemplum decretorum in caſu articuli 131. C. C. C. tormentorum.

LXXI. DECISIO

Namens des Herrn Grafen zu Sayn und Witgenſtein, in Unterſuchungsſachen wider J. P. E., G. J., N. A., F. Br., H. C. B., E. M. N. und J. B. abgefaßt, im Decbr. 1769.

In cauſa rapinarum et furtorum a latronum ſocietate commiſſorum.

THEMATA.

I. Ea, quorum exploratio et manifeſtatio criminum iam probatorum poenam non mutat, *ſententiam definitiuam* morari non debent.

II. *Inſpectionis ocularis* omiſſio veritati non obeſt, ſi de *corporis delicti* certitudine aliunde ſatis conſtet.

III. Societate criminis inita, totum ſingulis imputatur ſociis crimen, licet non omnibus ad ipſius perpetrationem accedentibus.

IV. Ipſas confeſſiones extorquere non videtur iudex, qui inter examina effrenatam reorum cauillationem, atque proteruiam caſtigationibus compeſcit.

V. In furto *qualificato*, quaenam inſtrumenta armorum nomine veniant?

VI. Poſſunt ICtorum Collegia in anteceſſum decernere, vt executio poenae fiat, licet ipſo executionis die reus confeſſionem ſine cauſa reuocauerit.

SVMMARIA.

1. 2. Sententia: Reorum quinque ad laquei poenam, femina ad gladium, vnus ad fuſtigationem et deportationem, damnantur.

Rationes dubitandi.

3. Res prima facie nondum ſententiam definitiuam pati, ſed vlteriorem exigere inquiſitionem videbatur. Erant enim (1) rei confeſſi quidem, ſed aliorum plurium furtorum et rapinarum ſuſpectiſſimi:

4 - 6. (2) confeſſiones eorum non ſatis ingenuae: crebriores inter correos diſſenſus: culpationes complicum reciprocae eaedemque maximam partem negatae: vnus eorum, I. B. ſocium ſe fuiſſe negabat, excubias tantum, et alia egiſſe miniſteria, mercede conductum, tuebatur.

7 - 9. (3) Neque etiam, cum ob corporis delicti incertitudinem, tum ob iudicis aberrationes ab officio ſuo, confeſſionibus reorum tuto fidem haberi poſſe, defenſores contenderant. Etenim, inſpectione oculari neglecta, ſolis furta et rapinas paſſorum aſſeuerationibus religioſis creditum fuerat; et complicum primi *in examine ſummario* verberibus laceſſiti, confeſſi fuerant.

10. 11. Variis praeterea excuſationibus mortis poenam deprecati erant cauſidici. Inſtiterant ſcilicet, (*a*) furta vel ſola aſcenſione, vel violentia leuiori commiſſa eſſe: (*b*) non omnes correos omnibus furtis adfuiſſe:

12. (*c*) neque praeſentium omnes, ſed paucos operi manus admouiſſe, ceteris nimirum excubantibus, vel alia minus neceſſaria miniſtrantibus:

13. (*d*) iudici datam eſſe poteſtatem, ob iuſtas cauſas a capitali furti qualificati poena recedendi.

14 - 21. Allegauerant in rem clientum ſuorum Patroni, *ſeductionem*, *violentas compulſiones*, *malam educationem*, *ſtupiditatem*, *ſpiſſam religionis et legum ignorantiam*, *corruptos vita militari mores*, *paupertatem ſummam*, *debilitatem pani lucrando*, *vel ſtipi emendicandae imparem*, *rerum furtiuarum reſtitutionem*, *exiguum ex furtis lucrum*, *minorem aetatem* e. i. g. a.

22. In clariſſima Legis Carolinae verba peccare videtur iudex, qui nulla confeſſionis ipſo executionis criminalis die reuocatae habita ratione, executionem fieri decernit.

23. Solemnes *Scabinorum* interrogationes in articulo XCI. C. C. C. imperatas, vſu fori haud comprobari, ſunt qui exiſtiment.

Rationes decidendi.

24. (*ad* 1.) Ea, quorum exploratio et manifeſtatio, poenam delictorum iam probatorum non mutat, ſententiam *definitiuam* morari non debent.

25. (*ad* 2.) *Indicium*, quod ex *nominatione ſocii* oritur, reuocatione nominationis, vel ſtrenua reliquorum ſociorum contradictione, tollitur aut minuitur.

26. et 29. (*ad* 3.) Confeſſiones reorum legitimae, etiam omiſſa *oculari inſpectione*, pro exploratis facinoribus habendae ſunt, modo alia *corporis delicti* probatio iudicis religionem ſatis inſtruat:

27. 28. velut: ſi indiciis vim ſemiplenae probationis habentibus ipſum delicti modum, eiusque auctores, demonſtrantibus, reorum confeſſiones omnino conſpirantes, reſpondeant exactiſſime.

30. Vi metuque extortae dici nequeunt confeſſiones reorum, quorum intolerabilem proteruiam, cauillationem, peruicaciamque, iudex inter examina caſtigationibus compeſcuit.

31. 32. Coierant rei ſocietatem rapinarum et furtorum, deinde coadunatis viribus et armata manu, aſcendendo, effringendo, homines concutiendo, vinciendo, caſtigando, vulnerando, immaniter commiſſorum.

33. 34. ad (*a*) (*b*) (*c*) euincitur, ſocietate criminis inita, totum ſingulis ſociis imputari crimen, licet non omnes ad ipſam perpetrationem principaliter accedant.

35 - 41. Demonſtratur ex *Actis*, correorum, vnico excepto, omnes, ipſos fuiſſe ſocios, et vnumquemque, plus ſimplici vice, ea peregiſſe ipſa, quae ad rapinae, et furti capitalis perfectionem pertinent.

42. 43. Sola ſocietatis criminis ſuggeſtio non eſt ſeductio: nec ille vi metuque ſe compulſum eſſe queri poteſt, cui fuit integra iudicis imploratio, vel, quem criminum facem ac tubam fuiſſe, conſtat.

44. 45. In criminibus, quorum immanitas cuilibet, cui ſanum eſt ſinciput, in oculos quaſi incurrit, et de quorum poena ex quotidianis fere exemplis inter omnes conſtat, ignorantiam iuris allegare, puditum eſt, atque ridiculum.

46 - 48. Ea, quae furti ſimplicis mitigant poenam, ad *furta qualificata* non eſſe trahenda, oſtenditur; atque non nullae, quibus cauſidici fuerant vſi, excuſationes, ex facto refelluntur.

49. In furto periculoſo etiam ſclopetum non oneratum, imo vero et baculus armorum nomine veniunt.

50. In delictorum capitalium cauſis ob vitam bene anteactam, vel ſpontaneam, coepta iam inquiſitione, ſecutam confeſſionem, a poena ordinaria non receditur.

51. 52. Nec ſexus habenda eſt ratio: refert tamen, num alterius *mandato*, an *iuſſu*, quis deliquerit.

53 - 55. Traduntur principia de impuberis, vel minoris aetatis habitu ad poenas earumque quantitatem.

56. Vbi feminae fures aqua non ſuffocantur, ibi eas capite plecti, quam laqueo perire, congruentius eſt.

57. 58. 59.

57. 58. 59. Furtorum ſocium exiſtimare non debemus eum, qui non participandi lucri cauſa, ſed mercede conductus furibus miniſtratorem ſeſe praebuit. Parcendum eſt vitae iuuenis ſingulari calliditate a nequiſſimo homine in furtorum et rapinarum conſortionem pertracti, poenitendo a ſocietate recedentis.

60. 61. Executio poenae capitalis, ſuffragantibus ita Ictis, in anteceſſum hunc in finem interrogatis, fieri poteſt, ſi ipſo executionis die ſuſcipiatur confeſſionis reuocatio ſine cauſa.

62. Scabinorum interrogationem, cuius mentio fit in articulo XCI. C. C. C. hodie per deſuetudinem abrogatam eſſe, euinci nequit.

1 Auf angebrachte Rügen, eingezogene Erkundigung, und gehaltene gerichtliche Regiſtraturen, der Inquiſiten Johann Paul E. Georg J. Nicolaus A. Friedrich Br. Heinrich Caſpar B. Eliſabethen M. N. und Johann B. darauf gethane gütliche Antwort, unterſchiedlicher Zeugen eidlich beſtärkte Ausſage, auch angeſtellte Confrontationen, und übergebene Vertheidigungsſchriften, erkennen Wir Johann Ludewig, Graf zu Sayn und Wittgenſtein, Herr zu Homburg, Valendar und Neumagen, nach vorgehabtem Rath auswärtiger Rechtsgelehrten, für Recht:

2 daß obgenannte Inquiſiten, dafern ſie auf ihrem Bekenntniße vor öffentlich gehegtem peinlichen Halsgerichte nochmals freiwillig beharren, oder auch zwar ihr Bekenntniß zu wiederruffen ſich unterſtehen, dabei aber, nachdem ſie durch das öffentliche Zeugniß der bei ihrem Verhör gegenwärtig geweſenen verpflichteten Gerichtsbeiſitzern deßen überwieſen ſeyn werden, keine rechtmäſige und glaubwürdige Urſachen ihres Leugnens und Wiederrufes anzugeben wißen, der von ihnen begangenen und eingeſtandenen, gefährlichen und gewaltſamen Diebſtählen und Raubereien halber, und zwar Johann Paul E. Georg J. Nicolaus A. Friederich B. Heinrich Caſpar Br. mit dem Strange, und Eliſabethe Margarethe N. mit dem Schwerdte, vom Leben zum Tode zu bringen, Johann B. aber, nachdem an den Coinquiſiten die Strafe in ſeiner Gegenwart volſtrecket ſeyn wird, nach abgelegtem Urpheden mit Staupenſchlägen, und ewiger Landesverweiſung zu beſtrafen. Es ſind auch die auf dieſe Unterſuchung gewandte Unkoſten aus dem Vermögen der Inquiſiten, ſo weit ſolches hinreichet, abzuſtatten. A. v. R. w.

Rationes dubitandi.

3 Ob wohl, auf der einen Seite, es das Anſehen gewinnet, als ob bei der gegenwärtigen Lage der Acten, noch kein Endurtheil erfolgen könne, ſondern forderſamſt auf weitere Unterſuchung, und inſonderheit auf Mittel, die Wahrheit heraus zu bringen, zu erkennen ſeyn möchte; allermaßen

1.) außer denen von den Inquiſiten eingeſtandenen Diebſtählen, um die nemliche Zeit, noch viele andere gefährliche und gewaltſame Diebereien, ſo wohl zu Schwarzenau, als in dortiger Gegend, verübet worden; zu denen ſich die Inquiſiten nicht bekennen wollen, deren ſie aber doch ſehr verdächtig ſind: imgleichen

2.) aller Wahrſcheinlichkeit nach, die Be- 4
kenntniße der Inquiſiten größten Theils nicht
in allen der Wahrheit gemäß ausgefallen ſind;
anerwogen nicht nur, nach der eidlichen Ausſage
der Beſtohlnen, bei den mehreſten eingeſtandenen
Diebſtählen weit größere Gewalt
und Gefährlichkeit gebraucht, und eine viel beträchtlichere
Summe entwendet worden iſt, als
die Inquiſiten einräumen; ſondern auch dieſe 5
ſelbſten unter einander noch verſchiedentlich in
Widerſprüchen ſtehen, indem ſie einige harte Beſchuldigungen
ihrer Diebsgeſellen nicht an ſich
kommen laſſen, auch die mehreſten weder Anſchläge
zu den Diebereien gegeben, noch an den Gewaltthätigkeiten
oder Entwendungen ſelbſten
Antheil genommen, ſondern nur durch Wachhalten,
oder andere dergleichen Nebenverrichtungen
Hülfe geleiſtet haben wollen: Inſonderheit
aber Johann B. ſich von aller Theil- 6
nehmung an den Verbrechen und hauptſächlichen
Concurrenz auszuſchließen, und zu behaupten
ſuchet, daß er weder an der Verabredung der
Diebe, noch Bewerkſtellung der beſchloſſenen
Diebſtähle den geringſten Antheil gehabt, oder
ſich um das geraubte Gut bekümmert habe,
ſondern daß er nur eigentlich als ein Bedienter
zu dreien Diebſtählen mitgenommen, dabei
zur Wache ausgeſtellet, und ihm hernach
für dieſe Verrichtung eine Kleinigkeit, nemlich
nach dem Sonneborniſchen Diebſtahl ein
halber Gulde, und nach dem Rennoiſchen ein
halbes Kopfſtück, nebſt einem Batzen, ſtatt eines
Lohnes, gereichet worden ſey: derohalben auch
in dieſer Betrachtung annoch ſcharfe Mittel zur
vollſtändigen Herausbrigung der Wahrheit vorzukehren
nöthig ſcheinen will: Anbei

3.) annoch gezweifelt werden möchte, ob 7
auch den bisherigen Bekenntnißen der Inquiſiten die Kraft eines völligen Beweiſes wider ſie beigeleget werden könne, indem, eines Theils, wenn das Geſtändniß einen völligen Beweiß wider den Bekenner wirken ſoll, die Würklichkeit des begangenen Verbrechens in ſeiner Gewiß-

heit beruhen muß: ſi enim quis vltro de maleficio fateatur, non ſemper ei fides habenda eſt. Nonnunquam enim aut metu aut qua alia de cauſa in ſe confitentur. Hinc Diuus Seuerus reſcripſit, confeſſiones reorum pro exploratis facinoribus haberi non oportere, ſi nulla probatio religionem cognoſcentis inſtruat;

L. 1. §. 17. et 27. D. de quaeſtionibus.

wie denn inſonderheit auch nach Vorſchrift der peinlichen Halsgerichts-Ordnung ein ieder Richter ſich ſorgfältig zu erkundigen hat, **ob die Mißethat, deren Jemand verdächtig iſt, auch beſchehen ſey.**

Art. 6.

Und, ſo der Beſchuldigte bekennet: **ob auch die bekannte Mißethat ſich dem Bekenntniße gemäß zugetragen habe, oder nicht.**

Art. 54.

Welche ſorgfältige Berichtigung des corporis delicti fürnehmlich bei den ſogenanten delictis facti permanentis, z. E. Todſchlägen, Verwundungen, gewaltſamen Erbrechungen der Häuſer und Behältniße, durch unverweilte Einnehmung des Augenſcheines zu bewerkſtelligen iſt;

Boehmer *ad Carpzouium Quaeſt. 114. obs. 1.*

8 Bei der gegenwärtigen Unterſuchung aber, wie das Generalprotocoll in der Inquiſition wider Johann Paul E. und deßen Beilagen zu erkennen geben, auf die geſchehenen Rügen größtentheils kein Augenſchein veranſtaltet, ſondern nur die Beſtohlnen, und zwar bei verſchiedenen Diebſtählen eine geraume Zeit nachher, über den Verlauf der Sachen ſummariſch vernommen, und zur Verzeichnung der ihnen entwendeten Sachen angewieſen, und endlich, nachdem die Inquiſiten ihr erſtes Bekenntnis bereits gethan hatten, zur eidlichen Beſtärkung ihrer Ausſagen zugelaßen worden ſind; daß alſo die Bekenntniße der Inquiſiten durch kein genugſames Zeichen des Verbrechens unterſtützet zu ſein ſcheinen: Anderntheils, die beiden Inqui-
9 ſiten E. und J., als welche die erſten Bekenner geweſen ſind, und ſo wohl durch ihr Bekenntniß, als auch durch die Angebung ihrer Diebsgeſellen, und die Gegeneinanderſtellung mit ihnen, zu Erleichterung der Unterſuchung und dem Bekenntniße der übrigen Mitinquiſiten nicht wenig beigetragen haben, bei ihrem ſummariſchen Verhöre mit Schlägen behandelt worden ſind

Protocoll: Inquiſ. wider Johann Paul E. fol. 212.

Protocoll: Inquiſ. wider Georg J. fol. 11. *b.*

dergleichen auſſerhalb der peinlichen Frage gebrauchten Zwangsmittel aber gemeiniglich für eine Ueberſchreitung der richterlichen Gewalt, die dem darauf erfolgten Bekenntniße ſeine geſetzliche Eigenſchaft und Glaubwürdigkeit entziehen, gehalten zu werden pflegen;

Proſper. Farinacius *in Prax. crim. L. 1. t. 5. q. 37. nr. 103.*

Iuſt. Oldekop. *in obſeruat. crim. tit.* IV. *obs. 18. nr. 7. ſqq.*

Boehmer *in Element. iur. crim. S. 1. c. 10. §. 185.*

Idem *ad Carpzouium Quaeſt. 127. obs. 1.*

Solchemnach gezweifelt werden möchte, ob, wegen dieſes Umſtandes, die Bekenntniße obgedachter beider Inquiſiten, und die dadurch beförderte Bekenntniße der übrigen Diebsgenoſſen für ganz geſetzmäßig zu achten ſeyn, und ihnen völlig zu trauen ſtehe;

Dahingegen, auf der andern Seite, 10
falls man die Acten zur Fällung eines Endurtheils für genugſam eingerichtet annimmt, ſo wohl in den übergebenen Vertheidigungsſchriften, als auch ſonſten in den Acten, dem Anſcheine nach, ſolche Vertheidigungsgründe anzutreffen ſind, die, wo nicht allen, doch den mehreſten der Inquiſiten, mit Beifall der Rechte wider die Todesſtrafe zu ſtatten kommen möchten:

Anerwogen a) der wider die Inquiſiten vorhandene Beweiß ihrer Thaten weder aus der Ausſage der Beſtohlnen, noch aus den wechſelſeitigen Anſchuldigungen der Diebsgeſellen, ſondern theils aus eines ieden eigenem Geſtändniße, theils aus der Uebereinſtimmung aller Bekenntniſſe geſchöpfet werden müße; nach welchen aber bei verſchiedenen der Diebſtähle entweder nur eingeſtiegen worden, oder, z. E. beim Doßlariſchen, Pfeiliſchen und Bedelhauſiſchen, zwar ein Einbruch, aber nicht mit ſo großer Gewalt geſchehen ſey, als die peinliche Halsgerichtsordnung

Art. 159.

zu einem gefährlichen Diebſtahle vorausſetze:

Solchemnach, und da b) nicht alle In- 11
quiſiten an einem ieden Diebſtahle Theil genommen haben, dieienigen von ihnen, die denen nur mit Einſteigen, oder ohne ſonderliche Gewalt,

Gewalt, mit Einbruch, begangenen Diebſtählen beigewohnet haben, nach den Regeln von der Beſtrafung eines ſchlechten Diebſtahls beurtheilet werden müßten, folglich, da ſie noch niemals Dieberei halber beſtrafet ſeyen, nach dem Gerichtsbrauche ohne Abſicht auf den Werth der geſtohlnen Sachen mit der Lebensſtrafe zu verſchonen wären,

Carpzov. *in Pract. rer. crim. quaeſt.* 79.

Stryk *in Vſ. mod. tit. de furt.* §. 5.

Berger *in Elect. iur. crim. pag.* 40.

Harprecht *ad* §. 5. *Inſt. de oblig. quae ex del. naſc. n.* 69.

Leyser *ſpec.* 535. *m.* 12.

Kress *ad art.* 159. C. C. C. §. 1. *not.* 3. *et* 4.

Wernher *P.* V. *obs.* 197.

Boehmer *ad Carpzov. Quaeſt.* 78. *obs.* 9.

Reſponſa et Sententiae Ictorum Erfordienſium Tom. I *Resp.* 119.

Leyser *ſpec.* 536. *m.* 5.

12 Imgleichen c) die mehreſten der Inquiſiten, nehmlich Johann Paul E. Georg J. Nicolaus A. Friedrich Br. und Eliſabeth Margarethe N., ob ſie gleich den gewaltſamen Diebſtählen mit beigewohnet, dennoch dabei für ihre Perſonen reſpective keine ſonderliche Gewalt ausgeübet, oder ſelbſt Hand an die Entwendung geleget, oder darzu eine nothwendige Hülfe geleiſtet, ſondern nur Wache gehalten, oder andere Nebendienſte verrichtet haben wollen: und daher deren Vertheidiger in den Gedanken ſtehen, als ob, da ihre Thaten theils die weſentlichen Eigenſchaften eines gefährlichen Diebſtahls nicht an ſich gehabt, theils in keiner nothwendigen Hülfleiſtung beſtanden hätten, ſie nach der Gleichförmigkeit der Grundſätze des peinlichen Rechts, und Anweiſung des

177ſten Artickels der P. H. G. O.

mit der Lebensſtrafe zu verſchonen wären,

Carpzov. *in pract. rer. crim. Q.* 37. *nr.* 61. *et Q.* 87. *nr.* 21. *ſqq.*

Kress *ad Conſt. Crim. art.* 177. *not.* 4.

Ant. Matthaevs *de criminibus pag.* 800. *ſq.*

Harprecht *in Vol. Nouo Conſil. Nr.* 6.

Berlich *Part.* V. *Concl.* 55. *nr.* 35.

Hauptſächlich aber d) in der peinlichen 13
Halsgerichts-Ordnung

Art. 159.

auf den gefährlichen und gewaltſamen Diebſtahl nicht ſchlechterdings die Todesſtrafe geſetzt, ſondern dem Richter, nach Befinden der Umſtände, auf eine gelindere Strafe zu erkennen, anbefohlen worden iſt; welche Mäßigung unſtreitig alsdenn ſtatt findet, wenn ſolche Umſtände eintreten, die entweder bei allen Verbrechen, oder inſonderheit beim Diebſtahl, eine Milderung der Strafe wirken,

Leyser *ſpec.* 536. *m.* 5.

und dann die Vertheidiger verſchiedene dergleichen mildernde Umſtände anzuführen gewußt haben; Immaßen ſie, erſt-
lich, in Anſehung der Inquiſiten, E. J. A. 14
Br. und der N. ſich auf die Verführung anderer Mitſchuldigen, deren einige ſo gar gefährliche Drohungen dabei gebraucht haben ſollen, berufen,

vid. Verhöre des J. ad art. inquiſ. 52. 221. 222. 309. 418. 627. 633. 634. 1521. und des A. ad art. inq. 517. 524. und des Br. ad art. inq. 203.

ſolche bedrohlige Verführungen und dringende Ueberredungen aber, zumalen wenn ſie, wie hier geſchehen, von den Häuptern der Diebesbanden, die ſich über die andern Diebsgeſellen gleichſam eine Herrſchaft anmaßen, und alles anordnen, beſonders gegen Einfältige, und Furchtſame, unter welche namentlich die N. gehören möchte, gebraucht werden, denen alſo verführten Diebsgenoſſen einen ziemlichen Grad ihrer Willensfreiheit entziehen; perſuadere enim eſt plus, quam compelli, atque cogi ſibi parere

L. 1. §. 3. *D. de ſeruo corrupto.*

und daher wegen einer dringenden Verführung nicht unbillig auch an denen die Strafe gemildert wird, die ſich zu einer Theilnehmung am Verbrechen alſo haben verleiten laßen; ſi magis

gis callidus ſtupidiorem ad conſortium pertraxerit, adeoque fax, auctor, et tuba, vel etiam director miniſterii iniquitatis ſit, ita vt prima criminis commiſſi molimina ad eum tanquam alios ducentem, et veluti ad delictum pertrahentem ſpectent, tunc vel in poenae genere, vel certe in modo executionis, de ſeducto, ſequiorem operam, aut merum miniſterium praeſtante, mitius ſtatuendum videtur.

Kress *l. c. not.* t.

15 Nicht weniger, zweitens, nach der Meinung der Vertheidiger, einige der Inquiſiten wegen Mangel der Erziehung und der daraus erfolgten Unwißenheit in der Religion, Barmherzigkeit verdienen: angeſehen, ſo viel inſonderheit Johann Paul E. betrifft, deßelben geringe Kenntniß von der Religion aus dem nr. 42. ſeiner Inquiſitionsacten befindlichen Atteſtate ſich genugſam veroffenbaret; bei welchem Inquiſiten noch hinzu kommt, daß das ohnehin ſchwache Licht ſeiner Vernunft durch die genommenen Kriegesdienſte, in welchen Zucht und Ehrbarkeit aus den Augen geſetzet wurde, noch mehr verdunkelt worden iſt: ferner Georg J. durch den frühzeitigen Tod ſeines Vaters, den er als ein 2. jähriges Kind verlohren, und durch die Nothwendigkeit, in ſeinen Knabenjahren für die Verpflegung ſeiner Mutter und Geſchwiſterte zu ſorgen, außer Stand geſeßet worden, ſich um dasienige, was Recht oder Unrecht iſt, zu bekümmern: Inſonderheit aber die aus dem Mangel der Erziehung erwachſene große Unwißenheit der N. in allem, was zur Sittlichkeit gehöret, ſich unter andern auch aus ihrer Unerfahrenheit im Leſen und Schreiben leicht erachten läßt; Daß aber eine, beſonders aus vernachläßigter Erziehung herrührende Unwißenheit der Rechte, auch in ſolchen Verbrechen, die aus der bloſſen Vernunft erkannt werden können, den böslichen Vorſaß ausſchlieſſen, mithin von der ordentlichen Strafe befreien könne, ſchwerlich bezweifelt werden mag: nam ſicut circa leges ciuiles eos excuſamus, qui legum notitiam, aut intellectum non habuerunt, ita et circa naturae leges par eſt eos excuſari, quibus aut ratiocinationis imbecillitas, aut praua educatio obſtant. Nam ignorantia legis ſicut ineuitabilis ſi ſit, tollit peccatum; ita etiam cum aliqua negligentia coniuncta delictum minuit. Atque ideo Ariſtoteles barbaros, qui praue educati circa talia delinquunt, iis comparat, qui morbo corruptos habent appetitus

Hugo Grotius *de Iure B. et P. L.* II. *c.* 20. §. 43.

Quod de delictis contra ius naturae vulgo aggerunt, nihil aliud euincit, quam quod rei actionem ſuam iniuſtam eſſe ſciuerint, non aeque quod poena, quae iuris mere humani, ipſis innotueri. Hanc itaque ſi ignorant, ex culpa delinquunt, cuius coërcitio eſt mere arbitraria.

Boehmer *ad Carpzouium Q.* 43. *obs.* 3. *et Q.* 149. *obs.* 4.

16 Ferner, drittens, die Vertheidiger, ſo viel die Inquiſiten E., Heinrich Caſpar B. und die N. betrifft, deren große Armuth vorſchüßen und behaupten wollen, daß ſie wegen ihrer dringenden Noth etwas zur Milderung der Strafe beitragen könne; wobei inſonderheit des B. Vertreter noch anzugeben weiß, daß dieſer Inquiſit wegen einer im Kriege an der Bruſt empfangenen Wunde, und der daher entſtandenen beſtändigen Schwächlichkeit, weder durch Arbeiten, noch auch füglich durch Betteln ſeinen Unterhalt zu erwerben vermögend geweſen ſey: und dann ſo wohl nach Vorſchrift der peinlichen Halsgerichts-Ordnung,

Art. 166.

als auch nach der Meinung bewährter Rechtsgelehrten, gleichwie ein in äußerſter Hungers- oder anderer Noth begangener und der Noth angemeßener Diebſtahl unſtrafbar, alſo, daferne bei einem Diebſtahle entweder der äußerſte Nothſtand nicht ganz eingetreten, oder der Dieb im Stehlen nicht die genaue Maaße gehalten habe, ein ſolcher Diebſtahl, nach dem Beiſpiel einer gebrauchten Uebermaſe in der Nothwehre, nur mit einer auſſerordentlichen Strafe zu ahnden iſt:

Kress *ad art.* 166. C. C. C. §. 1. *n.* 2.

Boehmer *ad Carpzouium Q.* 83. *obs.* 3.

Wildvogel *in Diſſ. de furto improprio p.* 15.

Carpzov. *in Pract. rer. crim. Q.* 83. *nr.* 44.

17 Endlich, viertens, noch außer dem Johann B. einem ieden der Inquiſiten, annoch einige beſondere Umſtände zur Milderung der Strafe angedeihen ſollen; und zwar dem Johann Paul E.: daß er aus den begangenen ſchlechten Diebſtählen faſt alles wieder erſtattet, und ſo wohl aus dieſen, als denen, die er in Geſellſchaft Anderer durch Einſteigen oder Einbrechen hat ausüben helfen, zuſammen genommen, lange nicht ſo viel gewonnen, als zur Summe eines groſſen Diebſtahls erfordert wird, auch bei keinem derſelben entweder eingebrochen, oder ſonſten Gewalt ausgeübet habe; den Georg J., daß er bei keinem der mit-

ver-

verübeten Diebſtähle einen Einbruch, oder ſonſt eine beträchtliche Gewalt zu Schulden kommen laßen; Dem **Nicolaus A.** daß er weder zu den Diebſtählen Anſchläge gegeben, noch beim Einbrechen und Einſteigen Hand angeleget, ſondern größten Theils nur mit einem zerbrochenen Gewehr, welches nicht geladen werden konnte, Wache gehalten, auch von allen Diebſtählen nur eine Kleinigkeit zu ſeinem Antheile empfangen; Dem **Bader Br.** daß er keine gewaltſame Hand angeleget, ſondern auf ſeinem angewieſenen Poſten geblieben, und aus keinem der Diebſtähle fünf Ducaten, oder deren Werth, erhalten habe; Dem **Heinrich Caſpar B.** ſein voriger guter Lebenswandel, ſein freiwilliges aufrichtiges Bekenntniß, und daß er wegen Dieberei noch nicht beſtrafet, von ihm auch bei keinem Diebſtahl eine außerordentlich große Gewalt ausgeübet worden ſey;

18 der **N.**: eines Theils, die Verführung ihres Bruders, des Coinquiſiten A., und des B., als welche, ohne vorher ihre Geſinnung zu erwarten, ſie zu den vorgehabten Diebſtählen gleichſam befehliget und mitgenommen haben, nach welchem ſie ſich alſo mehr aus Einfalt und Gefälligkeit, als aus Ueberlegung und vorgeſetztem Muthe, bequemet zu haben ſcheinet, andern Theils, ihre Abweſenheit bei den vorher gehaltenen Berathſchlagungen der Mitſchuldigen, und Unaufmerkſamkeit ſowohl auf die Art der Bewerkſtelligung der Diebſtähle, als auf die geſtohlnen Sachen, und deren Vertheilung, indem ſie es iederzeit darauf hat ankommen laßen, ob und wie viel ihrem Bruder gefällig ſeyn würde, ihr zu geben; und daher dasienige, ſo ſie von ihm erhalten, mehr eine Belohnung ihres geleiſteten Beiſtandes, als ein würklicher Antheil des Diebsgewinnſtes geweſen zu ſeyn ſcheinet:

Verhör der Inquiſitin ad art. 62. 63. 74. 218. 224. 228. 391. ſq. 395. *ſq.* 232. 550. 559. 593. 854. 1273.

dritten Theils, die Schwachheit ihres Geſchlechtes, als in deßen Betrachtung die Frauensperſonen nicht nur, bekanntermaßen, wegen begangenen Ehebruchs, ſondern auch bei anderen Verbrechen, z. E. beim crimine receptationis und peculatus, welches doch eine Gattung des Diebſtahls iſt, gelinder als die Mannsperſonen beſtrafet werden,

L. 1. pr. D. ad. Leg. Iul. Peculatus.

L. 40. D. de Poenis.

Matthaevs *de criminibus. pag.* 221.

19 Inſonderheit aber, vierten Theils, derſelben ihre Jugend zu ſtatten kommen dürfte, da ſie bei dem Dozlariſchen, Sonneborniſchen, Renoiſchen, erſten Werkamiſchen und Pfeiliſchen Diebſtahl, mit Unterſchied erſt 17. 19. und 20. Jahr alt geweſen iſt: und die Geſetze die Jugend, beſonders wenn, wie hier, derſelben noch mehrere Bewegurſachen zur Milderung beitreten, mit der ordentlichen Strafe zu verſchonen geſtatten: ſere in omnibus poenalibus iudiciis aetati et imprudentiae ſuccurritur:

L. 108. D. de Reg. iur.

aliter puniuntur ex iisdem facinoribus ſerui quam liberi: aliter qui quid in dominum parentemue auſus eſt, quam qui in extraneum, in magiſtrum, vel in priuatum. In eius rei conſideratione aetatis quoque ratio habeatur.

L. 16. §. 3. D. de Poenis.

Etiam in atrocioribus delictis interdum miſeratio aetatis ad mitiorem poenam iudicem perducere poteſt.

L. 37. §. 1. D. de Min. XXV. ann.

Et aetas excuſationem habet.

L. 1. §. 32. D. ad SC. ſilan. etc.

Delicta in pueris non ita vt in maioribus punienda videntur: et in iis relinqui ſolet multum, quod in aliis prouectioris aetatis humanae leges dicunt ſeuerius corrigendum.

c. 1. et 2. X. de delict. puerorum.

Mit welchen Geſetzen auch die peinliche Halsgerichts-Ordnung

Art. 179.

übereinſtimmet, nach welcher, **wenn iemand der Jugend oder ander Gebrechlichkeit halben wißentlich ſeine Sinn nicht hätte, ein Uebelthat begangen,** dem Ermeſſen des Richters überlaſſen wird, ob und wie nach Befinden der Umſtände, eine ſolche Perſon zur Strafe gezogen werden könne;

Carpzov. *l. c. Q.* 89. *nr.* 13.

Matthevs *de criminibus. pag.* 803.

Kress *ad art.* 179. C. C. C. §. 2. *not.* 2.

Reſponſa et ſententiae ICtorum Erfordienſium Tom. 1. Reſp. 119. nr. 15. ſq.

So viel nun aber inſonderheit den Inqui- 20
ſiten **Johann B.** anbelanget, kein rechtlicher

Grund vorhanden zu ſeyn ſcheinet, ihn gelinder, als die andern Inquiſiten, zu beſtrafen: da er, geſtändiger maßen, wenigſtens drei gewaltſamen Diebſtählen wißentlich und vorſetzlich mit beigewohnet hat, und bei dem Sonnebornischen mit einer Piſtole bewaffnet geweſen iſt, und ob er zwar ſein im ſummariſchen Verhör fol. 19. *b.* gethanes Geſtändniß, beim Rennoiſchen Diebſtahl gleichfalls eine Piſtole gehabt zu haben, hernach in der Specialinquiſition ad art. 296. wieder zurück genommen, dennoch der Inquiſit Br. in der Confrontation fol. 120. *b.* ihm das Gegentheil von dem Abgeleugneten unter die Augen geſaget hat; anbei dasienige, ſo
21 der Vertheidiger zu deßen Entſchuldigung anführet, nehmlich: die Verführung, die Jugend, die Abweſenheit bei Verabredung der Diebſtähle, und Theilung des geraubten Gutes, ſeine Enthaltung von allen actibus proximis, die Entbehrlichkeit der von ihm in der Entfernung gehaltenen Wache, und die Unbeträchtlichkeit des Genißes, den er für ſeinen Beiſtand erhalten hat, bei einigen der Mitinquiſiten, hauptſächlich aber bei der N., ebenfalls ſeine Anwendung findet, und von ihnen zur Vertheidigung angeführet worden iſt; Wannenhero, daß entweder dieſer Inquiſit gleich den übrigen am Leben beſtraft, oder allenfalls, wegen des ſo wohl aus ſeinen in den Verhören begangenen Widerſprüchen, als aus den Anſchuldigungen ſeiner Diebsgeſellen, wider ihn erwachſenen Verdachtes, daß er auch den übrigen Diebſtählen beigewohnet, und dabei ein weit mehreres, als das eingeſtandene, ausgeübet habe, zuvor auf die Peinigung erkannt, oder doch wenigſtens, ihm und der N. auf eine oder die andere Art eine gleiche Strafe hätte zuerkannt werden ſollen, es das Anſehen gewinnet.

Endlich, da, vermöge klaren Inhalts der
22 peinlichen Halsgerichtsordnung,

Art. 91.

wenn der Miſſethäter am Tage der Vollziehung der Strafe ſein Bekenntniß wiederrufet, und die bekannte Mißethat leugnet, obgleich ſolches Leugnen nur zur Verhinderung des Rechts geſchehen ſollte, mit Vollſtreckung der Sentenz einzuhalten, und bei den Rechtsverſtändigen Raths zu pflegen iſt: allerdings befremdlich ſcheinen möchte, daß von uns in dem Urthel auf ſothanen Fall gerade das Gegentheil von der geſetzlichen Verordnung, und, des etwa erfolgenden Wiederrufes ungeachtet, auf die unverweilte Vollſtreckung der Strafe erkannt worden iſt: ſintemalen im angeführten Artickel, wie der Augenſchein lehret, auf nichts anders, als auf eine nochmalige Verſchickung der Acten, abgezielet wird:

Blumlacher und Clasenius *ad art.* 91. C. C. C.

Oldekop *in Tract. ſecundo contra* Carpzouium *Decade* 2. *q.* 5. *nr.* 3.

Keyser *in Praxi crimin. Part. I. pag.* 897.

Kress *ad eund. art.* §. 1. *et not.* 1. *et* 2.

Ludovici Einl. zum peinlichen Proceß. *c.* 10. §. 17.

anbei die bei entſtehendem Falle im Urthel ent- 23
haltene Anweiſung zur öffentlichen Befragung der Schöffen für unſchicklich geachtet werden könnte, weilen nach dem Zeugniſſe einiger Rechtsgelehrten

Zieritz *ad art.* 91. C. C. C. *nota finali.*

Bullaeus *ad eund. art. not.* 2.

Kress *ibid.* §. 2. *not.* 1.

dieſe vom Geſetzgeber anbefohlne feierliche Befragung der Schöffen außer Gebrauch iſt.

Aus welchem allen dann zu folgen ſcheinet, daß allenthalben anders, als geſchehen, hätte erkannt werden ſollen.

Rationes decidendi.

24

D. a. u. d. unſtreitig die uns zugeſandten Acten zu Abfaßung eines Endurtheils hinlänglich eingerichtet ſind; indem, wie ſich aus den folgenden Gründen mit mehrerem ergeben wird, außer dem Johann B. ein ieder der Inquiſiten ſo viel eingeſtanden hat, als zum Erkenntniße auf die Lebensſtrafe nöthig iſt; welche Strafe aber ſchwerlich eine Schärfung erhalten dürfte, wenn auch

ad 1.) et 2.) allenfalls einige dieſer ſechs Inquiſiten, oder alle, an den uneingeſtandenen Diebſtählen gleichfalls Antheil genommen, oder bei den eingeräumten Entwendungen mehreres, als wozu ſie ſich bekennen, ausgeübet haben, oder auch dieſe eingeſtandenen Diebereien mit der von den Beſtohlnen angegebenen Gewalt und Schädlichkeit geſchehen ſeyn ſollten; derowegen die weitere Nachforſchung ſolcher nicht ſonderlich erheblichen Umſtände mehr zu einer unverantwortlichen, und der gemeinen Wolfahrt in aller Betrachtung nachtheiligen Verzögerung, als zur Beförderung der Gottgefälligen Juſtizpflege ausſchlagen würde: So viel aber den mit der 25
Lebensſtrafe verſchonten Johann B. inſonderheit anbetrift, zu einem Mittel behuf Herausbringung

bringung der Wahrheit gegen ihn kein Verdacht vorhanden iſt, ſintemalen nicht nur Actenkündiger maßen die Mitinquiſiten ihn von der Theilnehmung an den übrigen Diebſtählen frei ſprechen, ſondern auch diejenigen Mitſchuldigen, welche ihn in Anſehung ſeiner Mitwürkung zum Sonnebornischen, Rennoiſchen, und Weiliſchen Diebſtahl einigermaßen beſchweret hatten, hernach bei der Gegeneinanderſtellung zu deßen Vortheil von ihren Beſchuldigungen wieder abgegangen ſind, und obwohl der Mitinquiſit Br.

ad artic. Confront. 6. fol. 120.

dabei beharret, ihn auch bei dem Rennoiſchen Diebſtahl mit einer Piſtole geſehen zu haben, dennoch eines Theils der Mitinquiſit J. dieſe nemliche Anſchuldigung bei erfolgter Confrontation.

ad art. Confr. 3. fol. 119.

wieder zurück genommen hat, folglich die Ausſage des einzigen Br. ihn nicht genugſam verdächtig machet; allenfalls aber, andern Theils, dieſer Umſtand bei den übrigen hier mit eintretenden, unten weiter auszuführenden Vertheidigungsgründen in der Beſtrafung des mehrgedachten iungen B. keine Aenderung nach ſich ziehet: daß aber

26 ad 3.) die gethanen Bekenntniße der Inquiſiten durch eine genugſame Gewißheit der Würklichkeit der begangenen Verbrechen unterſtützet ſeyn, folglich wider die Bekenner völlige Beweißkraft haben, um ſo weniger in Zweifel gezogen werden mag; als die Geſetze zur vollſtändigen Beweißkraft eines geſetzmäßigen Geſtändnißes in peinlichen Sachen nur ſo viel erfordern, daß es umſtändlich geſchehe, und ſich die angegebenen Umſtände in der Wahrheit alſo befinden; wobei nicht nöthig iſt, daß das corpus delicti gleichſam in einer mathematiſchen Gewißheit beruhet, oder auch bei den Verbrechen, zu deren Gewißheit man ohne gerichtlichen Augenſchein gelangen kann, ſchlechterdings durch die Einnehmung des Augenſcheines herausgebracht worden ſeyn müße; angeſehen, da bekanntermaßen zur peinlichen Frage auch ein corpus delicti praeſumtiuum hinreichet, und daferne bei derſelben das beſtätigte Bekenntniß des Inquiſiten erfolget, ein ſolches Geſtändniß für einen völligen Beweiß anzunehmen iſt: noch vielmehr alſo ein freiwilliges Geſtändniß, welches mit einer moraliſchen Gewißheit der Würklichkeit des Verbrechens, wenn auch dieſe Gewißheit nicht den höchſten Grad eines rechtlichen Beweiſes erreichet, ſondern aus den dringendeſten Muthmaſſungen erwächſet, verknüpfet iſt, wider den Bekenner einen vollſtändigen Beweiß wirket, und alſo die ordentliche Strafe des bekannten Verbrechens nach ſich ziehet:

Art. 6. 20. 35. 54. 60. 131. der P. H. G. O.

Kress *ad art.* 54. 55. 60. *C. C. C.*

Carpzov. *in Pract. rer. crim. Q.* 16. 57. 60.

Boehmer *ad eundem. Q.* 16. *obs.* 2. *et* 3. *Q.* 81. *obs.* 1. *Q.* 114. *obs.* 1.

Leyser *ſpec.* 535. *m.* 7. 8.

im gegenwärtigen Unterſuchungsfall aber die den Inquiſiten angeſchuldigten Diebſtähle landkundig, mithin dergeſtalt öffentlich und unzweifentlich ſind, daß die Inquiſiten, bei den wider ſie eingetretenen Anzeichen, bei Verweigerung ihres gutwilligen Geſtändnißes unſtreitig durch die Peinlichkeit zu ihrem Bekenntniße hätten angehalten, und nach deßen ausführlichen und umſtändlichen Erfolg, ohne weitere Berichtigung des corporis delicti, mit der Strafe angeſehen werden können; 27

Art. 16. der P. H. G. O.

noch vielmehr alſo ihr freiwilliges Bekenntniß ihnen die auf ihre bekannten Uebelthaten geſetzte Strafe zuziehen muß; als eines Theils die Beſtohlnen ihre Ausſagen von der Beſchaffenheit und Gröſſe der erlittenen Diebſtähle eidlich erhärtet haben; aus welcher eidlichen Auſſage ſo vieler unverdächtigen, glaubwürdigen Perſonen, die corpora delicti, welche quoad quaeſtionem: an? ohnehin ſchon in der Kundbarkeit beruheten, zu einem der höchſten Grade der Gewißheit gediehen ſind: andern Theils die ausführlichen Bekenntniße der Inquiſiten, ſo viel 28 die Art der begangenen Diebſtähle anbelanget, größten Theils nicht nur unter ſich gleichlautend ſind, ſondern auch ſolche Umſtände enthalten, die mit den beſchwornen Ausſagen der Beſtohlnen genau übereinkommen; und eine ſolche Uebereinſtimmung der Umſtände die zuverläßige Probe der Richtigkeit des corporis delicti und Aufrichtigkeit des Bekenntnißes abgibt.

Art. 54. der P. H. G. O.

Wogegen nichts thut, daß die Beſtohlnen nicht 29 bei allen Diebſtählen ſogleich abgehöret, und erſt im Verfolg der Unterſuchung vereidet worden ſind, auch die Einnehmung des gerichtlichen Augenſcheines unterlaßen worden iſt; anerwogen weder die unverweilte eidliche Abhörung des Beſchädigten, noch der gerichtliche Augenſchein, bei ſolchen Verbrechen, zu deren Beweiß

weiß nicht ſchlechterdings das Anſchauen eines Kunſtverſtändigen gehöret, zur Gewißheit der Würklichkeit des begangenen Verbrechens nöthig iſt: nicht zu gedenken, daß bei einigen der Diebſtähle die Spuhren davon würklich in Augenſchein genommen, und etliche von den Dieben hinterlaßene Stücke ins Gericht gebracht, auch ihnen hernach zur Anerkennung vorgezeiget worden ſind: worzu noch kommet, daß das Gericht noch zu allem Ueberfluß die Vorſicht gebrauchet, und die Beſtohlnen den Inquiſiten nicht nur unter Augen geſtellet, ſondern auch in deren Gegenwart ihre mit dem Geſtändniße der Inquiſiten übereinſtimmenden eidlichen Ausſagen wiederholen laßen; gegen welche die Inquiſiten im Weſentlichen nichts einzuwenden gewußt, folglich ſolche nochmals als richtig erkannt und hernach bei ihrem Verhör über die Inquiſitionalarticel durch ihr wiederholtes Bekenntniß dieſe Richtigkeit abermals beſtärket haben; Solchergeſtalt alſo in dieſer Sache die ohnehin ſchon quoad quaeſtionem: an? offenbare, hernach von einer Menge glaubwürdiger Perſonen eidlich beſtärkte, nächſtdem von den Inquiſiten ſelbſt unter den nehmlichen Hauptumſtänden zu wiederholten Malen eingeräumte und beſtätigte corpora delicti in ih-
30 rer vollkommenen Gewißheit beruhen; Anbei der Umſtand, daß einige der Inquiſiten beim ſummariſchen Verhöre mit Schlägen behandelt worden ſind, ſo wenig ihrem eigenen, als der übrigen Inquiſiten Bekenntniſſe an der Zuverläßigkeit etwas zu entziehen vermag; ſintemalen, wie die Acten ergeben, dieſes empfindliche Begegnen nicht als ein Mittel, ſie zum Bekennen zu zwingen, ſondern als eine höchſt nöthige Züchtigung ihrer Unbändigkeit, Hartnäckigkeit, und ihres unerträglichen Frevels, mit welchem ſie durch offenbare Unwahrheiten und Widerſprüche dem Gerichte zu ſpotten ſuchten, gebraucht worden iſt; deßen Zuläßigkeit um ſo weniger Zweifel hat, da, bekanntermaßen, ein ſolcher Inquiſit, der mit Vorſatz und aus bloſſem Frevel nicht antworten will, oder zweifelhafte und widerſprechende Antworten gibt, ſo gar mittelſt der Peinigung zum Gehorſam gebracht werden kann.

Carpzov. *l. c. Q.* 113. *nr.* 54. *ſqq.*

Brunnemann *Proc. crim.* C. VIII. *Membr.* 1. *nr.* 78. *et* 81.

Keyser *in Prax. crim. Part.* I. *c.* 5. §. 25. *pag.* 410.

Berlich *Part.* III. *dec.* 354.

Ludovici *l. cit. c.* 5. §. 10. *ſqq.*

31 Solchergeſtalt alſo aus dem Geſtändniße der Inquiſiten unſtreitig gegen ſie ein völliger Beweiß entſpringet; deßen Inhalt aber dahin gehet, daß

1.) die Inquiſiten eine ordentliche Räuber- und Diebesbande vorgeſtellet, und ihre Diebſtähle mit fürgeſetztem und vereinigtem Willen und Muth entweder aller, oder einiger derſelben, ausgeübet, und dabei einander Hülfe und Beiſtand gethan haben, ſintemalen ſo oft ein Diebſtahl ausgeübet werden ſollte, zuvor deswegen Abrede genommen, der Ort der Zuſammenkunft beſtimmet, gemeiniglich Schwärzungen der Geſichter, Verkleidungen und andere Vermummungen vorgenommen, Waffen und mehrere zur Begehung eines gewaltſamen Diebſtahls dienende Werkzeuge ergriffen, und in ſolcher Rüſtung die Diebſtähle mit vereinigten Kräften ausgeübet worden ſind, und obgleich einige der Inquiſiten bei den von ihnen mitausgeübeten Diebereien nicht allemal den vorhergegangenen Berathſchlagungen mit beigewohnet haben wollen, ſie demungeachtet als Mithelfer zu betrachten ſind, angeſehen ihnen iedesmal der beſchloßene Diebſtahl, der Ort der Verſammlung, und daß ſie ſich darzu einfinden möchten, angedeutet worden iſt: ferner

2.) daß bei allen eingeräumten Diebſtäh- 32
len die Diebe entweder insgeſammt, oder zum Theil, mit geladenen Flinten, Piſtolen, oder anderen Waffen verſehen geweſen, auch außer dieſer Bewaffnung, welche bekanntlich alleine ſchon zu einem gefährlichen, gewaltſamen Diebſtahle genug iſt, noch andere Gewaltſamkeiten und Mißhandlungen der Leute vergegangen ſind, indem unter andern beim Büſchel- und Schneiderſchen Diebſtahl die Hausthür aufgeſprenget, und Fenſter eingeſchlagen: beim Doblariſchen eingebrochen: beim Weiliſchen die Fenſter eingeſtoßen, da hineingeſtiegen, dem Juden ins Bein geſchoßen, und deßen Eheweib mit Schlägen gefährlich gemißhandelt: beim Sonnebornſchen die Stallthür mit einem Brecheiſen gewaltſam eröffnet, und die Leute gebunden: beim Pfeiliſchen eingebrochen, das Haus mit bewafneten Leuten umſetzet, und Fenſter entzwei geſchlagen: beim Fritziſchen theils eingeſtiegen, theils eingebrochen: beim erſten Werkampiſchen der Fenſterlade erbrochen, und hernach daſelbſt eingeſtiegen: beim zweiten Werkampiſchen auf einer Leiter eingeſtiegen: beim Rennoiſchen die Fenſter ausgehoben, dahineingeſtiegen, die Eheleute geſchlagen und zur Herausgabe der Schlüſſel gezwungen: und bei dem Beddelhäuſer Diebſtahl eine Thür mit Gewalt eröffnet und zugleich geſchoßen worden.

Aus welchem allen dann der Ungrund des in den Zweifelsgründen ad a.) et b.) angeführten Vorgebens, als ob weder die begangenen Diebſtähle insgeſammt gefährlich geweſen wären, noch auch ein ieder der Inquiſiten einem ſolchen gefähr-

gefährlichen Diebſtahl mit beigewohnet habe, ſich von ſelbſten widerleget: nicht zu gedenken, daß alle Inquiſiten bei dem Weiliſchen Diebſtahl ſich befunden haben, der doch in aller Betrachtung ein gefährlicher Diebſtahl war, und noch überdem die Eigenſchaft eines Raubes hatte;

33 Imgleichen ad c) die Ausflucht, daß die mehreſten der Inquiſiten, als: E. J. A. Br. und die N. entweder keine Gewalt ausgeübet, oder an die Entwendung ſelbſt keine Hand angeleget, ſondern nur Wache gehalten, oder eine andere nicht unumgänglich nothwendige Hülfe geleiſtet, folglich nicht völlig daran Theil genommen, mithin in dieſer Betrachtung mit den übrigen nicht gleiche Strafe verwürket hätten, theils unerheblich, theils ungegründet iſt; angeſehen, erſtlich, wenn ein Verbrechen von mehreren, unter vorgängiger Berathſchlagung, und alſo auf Art einer Geſellſchaft, begangen wird; alle Mitſchuldige gleichſam für einen Mann ſtehen, und daher ein ieder, ohne Abſicht, ob er das Verbrechen ſelbſt zugleich mit ausgeübet, oder nur Nebendienſte dabei geleiſtet hat, die auf das Verbrechen geſetzte Strafe zu leiden verbunden iſt; derowegen, wenn auch einige der Inquiſiten zu den Diebſtählen nicht hauptſächlich mitgewürket hätten, ihnen dennoch, ob conſpirationem, et criminis ſocietatem, die Strafe der eigentlichen Thäter be-
34 vorſtehen würde; immaßen nach Vorſchrift der Geſetze dieienigen, welche mit fürgeſetztem und vereinigtem Willen und Muthe, iemand bößlich zu ermorden, einander Hülfe und Beiſtand thun, alle das Leben verwürket haben,

c. 6. X. de homic. volunt. vel caſuali.

Art. 148. der P. H. G. O.

und keine Urſache vorhanden iſt, warum es bei Diebſtählen und anderen Verbrechen nicht eben alſo zu halten wäre, da in einer ieden Behuf eines auszuübenden Verbrechens geſchloſſenen Geſellſchaft immer der eine Geſelle des andern Handlungen vorläuffig genehmiget, und ſolche ſich ſelbſten zugeeignet wißen will, folglich der eigentliche Thäter allemal ein Gevollmächtigter von den übrigen Zuſammenverſchwornen iſt, und bekanntermaßen dasienige, ſo wir durch einen andern thun laßen, uns ſelbſten beigemeſſen wird;

Boehmer *in Iure Eccleſ. Proteſt. L.* 5. *t.* 12. §. 24.

Clasenius *ad art.* 148. *C. C. C. not.* 1.

Carpzov. *in Pract. rer. crim. Q.* 25. *nr.* 13.

Tessaurus *in Quaeſt. forenſ. quaeſt.* 46.

Boehmer *ad Carpzouium Q.* 87. *obs.* 2.

Kress *ad art. cit.* §. 1. *n.* 1.

Leyser *ſp.* 535. *m.* 16. *et ſpec* 536. *m.* 14.

Anbei, zweitens, nicht nur einige der Inqui- 35
ſiten bei allen, andere aber bei einem, oder mehreren Diebſtählen Gewehr gehabt, ſondern auch noch überdem, außer Johann B., die übrigen hauptſächlich zum Stehlen mitgewürket auch einige von ihnen dabei noch beſondere Verſchuldungen begangen haben;

allermaſſen I) Johann Paul E. ſechs Diebſtähle mit verübet, und inſonderheit: beim Pfeiliſchen mit in das Haus eingedrungen, und in der Stube aus dem Schranke die Kleider herausgenommen: bei dem Fritziſchen eine Piſtole gehabt, um damit zu ſchrecken, und ſich allenfalls damit zu wehren, aus Rache gegen den Fritzen ſelbſt den Anſchlag darzu gegeben, mit der Piſtole unten am Bette, worinn die Fritzin gelegen, Schildwache gehalten, auch drei Duzend Knöpfe entwendet:

Reſponſ. ad art. 509. 610 - 614. 821 - 825. 858. 917. 918. 1078.

beim Weiliſchen, den Juden in das obere Stockwerk verfolget, und den Rabbiner im Bette bewachet,

Reſp. ad art. 1357. 1367. 1368.

beim Werkampiſchen einen Mörſer und zween Töpfe von dem Bergmann hingenommen:

Reſp. ad art. 1686 - 1689. 1713.

II) der Maurer J. acht Diebſtählen bei- 36
gewohnet, und beim Sonnebornischen eine geladene Piſtole gehabt, um ſich allenfalls damit zu wehren, die Knechte binden helfen, und ſie, ſo lange der Diebſtahl gedauret, mit ſeinem Gewehr bewachet:

Reſp. ad art. 47. 49. 97. 101. 108. 135.

beim Rennoiſchen einen mit Schroot geladenen Carabiner gehabt, um ſich damit zu wehren, ein Fenſter mit ſeinem Gewehr loßgemacht, ausgehoben, und da hineingeſtiegen, durch Eröffnung der Hausthür die übrigen ins Haus eingelaſſen, und in der Stube Acht gehabt, ob es auch Lermen geben möchte:

Reſp. ad art. 211. 213. 220. 245. 249. 252. 282.

beim Büſchel- und Schneideriſchen Diebſtahl einen mit Pulver geladenen Carabiner geführet, und etwa 160. Schritte weit damit Wache gehalten:

Reſp. ad art. 407 - 409. 513.

bei einem der Werkampiſchen Diebſtählen, nachdem der Einbruch durchs Fenſter in dem obern Stockwerk geſchehen war, auf der Leiter geſtanden, und dem iungen B. das geſtohlne Gut abgenommen:

Reſp. ad art. 649. 652. 661.

beim Weiliſchen Einbruch mit einer Piſtole bewafnet geweſen, den Schrank in der Stube mit dem Schlüßel eröffnet, und nebſt dem Bergmann die Sachen daraus geſtohlen:

Reſp. ad art. 976. et ad art. Confront. 21. 26.

beim Pfeiliſchen Diebſtahl mit einer Piſtole verſehen geweſen, und nebſt B. und E. durch die Hausthür in die Stube eingedrungen

Reſp. ad art. inquiſ. 1518. et art. confront. 7.

37 III.) Nicolaus A. zum Sonnebørniſchen Diebſtahl mit einer abgebrochenen Flinte gekommen, an der Hinterthür Wache gehalten, auch ſeine Schweſter zu dieſem Diebſtahl beſtellet:

Reſp. ad art. inq. 77. art. Confront. 4. 6.

beim Rennoiſchen Diebſtahl mit ſeiner Flinte an der hintern Thüre Wache gehalten, auch aus dem Schranke Geld entwendet:

ad art. 251. 301. art. Confr. 4. 6. 10. 29. 46.

zum gedoppelten Doßlariſchen Diebſtahl ſeiner Schweſter den Anſchlag gegeben, und ſie darzu beſtellet,

ad art. 1584.

bei den übrigen Diebſtählen wenigſtens Wache gehalten, überall aber ſeine Flinte bei ſich geführet, zwar nicht um ſie loßzuſchießen, wohl aber ſich auf andere Art damit zu wehren;

ad art. Confront. 46.

IV.) der Bader Br. welcher ſieben Mal 38
mit geſtohlen, und bei den mehreſten nur Schildwache gehalten haben will, ob er gleich aller Wahrſcheinlichkeit nach einer von den Hauptdieben iſt, beim Rennoiſchen Diebſtahl ſich in der Stube befunden, und dem B. den geſtohlnen Coffeekeſſel abgenommen:

Reſp. ad art. 266.

beim Pfeiliſchen mit einer Piſtole verſehen geweſen, ſich in das obere Stockwerk, woſelbſt die Pfeiliſchen Eheleute geſchlafen, begeben, und die geſtohlnen Kleider vom alten B. in Empfang genommen, und ſolche deßen Sohne zugebracht;

ad art. 1210. 1388 - 1391.

V) Heinrich Caſpar B. beim Son- 39
nebørniſchen Einbruche Brecheiſen gehabt, und ein Päckgen geſtohlner Sachen wegbringen helfen:

ad art. Confront. 22. 25.

beim Rennoiſchen durchs Fenſter eingeſtiegen, ſich zum Stehlen in die Stuben begeben, und Geld, einen blauen Mannsrock, ein Paar lederne Hoſen, ein Paar ſchwarze Strümpfe, ein Paar Mannsoberhemder, und ½ Pfund Zucker weggenommen;

ad art. 232. 296.

im Weiliſchen Hauſe mit einer Piſtole bewaffnet geweſen, durchs Fenſter eingeſtiegen, die Jüdin mit ſeinem Handſtecken geſchlagen, in der untern Stube die Kiſten mit ausgeleeret, den Kaſten mit einem Brecheiſen eröffnet, aus dem Schranke die Krämerwaaren genommen:

ad art. 376. 419. 456. 491. 510. 512. 542. 576 - 578. 605. 606. 659 - 661.

beim Büſchel und Schneider die Hausthür mit einem daſelbſt gelegenen Haukloß aufſtoßen helfen, nebſt Anderen alle Kiſten und Kaſten zerſchlagen, die gefundenen Sachen zuſammengeraffet, und fortgeſchleppet, auch einen groſſen Pack vom geſtohlnen Gut mit ſich nach Hauſe genommen:

Reſp. ad art. 821 - 827. 833. 834. 870. 871.

beim Pfeiliſchen Diebſtahl theils an der Thüre Schildwache geſtanden, theils im Hauſe oben und unten geweſen, und nebſt Anderen die geſtohlnen Sachen fort- und in die Hecke getragen:

ad

ad art. 1151. art. confr. 52. 54.

40 VI.) Eliſabethe Margarethe N. beim Sonnebornischen Diebſtahl im Geſichte geſchwärzt geweſen, auf der Treppe geſtanden, und die geſtohlnen Sachen in einen Sack aufgenommen:

ad art. 41. 129. 185.

bei dem Rennoiſchen Einbruche an der Hinterthüre gleichfalls die geſtohlnen Sachen in Empfang genommen:

ad art. 211. 247. 341.

beim zweeten Werkampiſchen und gedoppelten Pfeiliſchen Diebſtahle gleichfalls theils unten an der Leiter, theils an der Thür ſich das geſtohlne Gut überliefern laßen:

ad art. 575. 818.

und bei dem Doßlariſchen Diebſtahl mit einem Gewehr Wache gehalten hat.

ad art. inquiſ. 1448. ad art. Confront. 27.

41 Solchergeſtalt alſo da, nach dem eigenen Geſtändniſſe der ſechs erſten Inquiſiten, alle ihre gemeinſchaftliche Diebſtähle mit vorgeſeztem, vereinbartem Muth und Willen, und mit Waffen, auch noch überdem die mehreſten derſelben zugleich mit Einſteigen und Einbruch, weniger nicht einige ſogar mit gefährlicher Verwundung, oder anderer Vergewaltigung und Mißhandlung unſchuldiger Leute, verübet worden; anbei ein ieder von ihnen bei einem oder mehreren Diebſtählen Waffen geführet, und zugleich entweder zu den Gewaltthätigkeiten, oder zum Einbruch und Einſteigen, oder zur Entwendung ſelbſt, das Seinige mit der That beigetragen; ſie auch insgeſammt alles dieſes aus Habſucht gethan, und von den geſtohlnen Sachen ihren Antheil empfangen haben; bei dieſen ſo harten Umſtänden, und in fernerer Erwägung der öffteren Wiederholung ihrer Diebereien, wohl kein Zweifel iſt, daß die in der peinlichen Halsgerichts-Ordnung

Art. 159.

auf den geſliſſenen, gefährlichen, und gewaltſamen Diebſtahl geſezte, oder ſtatt dieſer eine andere hergebrachte, Lebensſtrafe um ſo mehr bei iedem derſelben ſtatt finden müße, ie weniger die von deren Vertheidigern als Milderungsgründe beigebrachte Umſtände verfangen wollen:

42 Geſtalten, erſtlich, die von E., J., A., Br. und der N. vorgeſchüzte Verführungen und Bedrohungen Anderer deswegen nicht die mindeſte Rückſicht verdienen, weil, eines Theils, nach dem Zeugniße ihrer eigenen Ausſage, iene in bloſſen Eröffnungen der beſchloſſenen Diebſtähle und Aufträgen, mit von der Parthei zu ſeyn, beſtanden, folglich einem ieden unbenommen geblieben iſt, den Auftrag nicht zu befolgen, mithin, da ſie das Gegentheil erwählet, ſich ſolches ſelbſten beizumeßen haben; ſolchemnach die Befolgung des Antrages als die Art ihrer Zuſammenrottirung anzuſehen iſt, und davon die Regel gilt, quod mandans et mandatarius eadem poena teneatur:

Cocceii *diſſ. de ſoc. crim.* §. 18.

Leyser *ſp.* 536. *med.* 14.

43 imgleichen, andern Theils, die angeblichen Bedrohungen nicht von der Beſchaffenheit geweſen, daß dadurch der Bedrohete hätte können in dringende Furcht geſezet werden, da ſie entweder nur dahin gegangen, daß, wenn ſich der Beſtellte nicht bei dem Diebſtahl einfinden würde, ihm künftighin keine Einladung mehr geſchehen ſollte; oder auf ein unbeſtimmtes, oder ſehr entferntes Uebel abgezielet haben: z. E. daß der alte B. der N. geſagt haben ſolle:

daß, wenn ſie nicht mitgienge, und er ſie alleine bekäme, ſie ſehen ſollte, wie es ihr gehen würde;

Vid. Reſponſ. der N. ad art. inquiſ. 550.

Ferner, daß vorgeblich Heinrich Caſpar B. dem Bader B. gedrohet habe:

wenn er nicht mitgehen würde, ſo wolle er ihm etwas thun, ſo ihn gereuen ſollte;

Reſponſ. des Br. ad art. inquiſ. 203.

imgleichen:

daß der alte B. den Inquiſiten J. zum zweeten Werkampiſchen Diebſtahl gezwungen habe, und J. für ienen ſeines Lebens nicht ſicher geweſen ſey;

Reſponſ. des J. ad art. inquiſ. 633. 634.

und den Bedroheten es ein leichtes geweſen ſeyn würde, durch gerichtliche Hülfe oder andere Mittel die Gefahr von ſich abzuwenden: nicht zu gedenken, daß dergleichen angebliche Drohungen mit nichts erwieſen worden, auch an ſich höchſt unwahrſcheinlich ſind; indem, wenn man die N. ausnimmt, dieienigen, welche ſich

ſich auf die Verführung Anderer berufen, eben dieienigen ſind, ſo ſich bei den Diebſtählen durch ihre böße Handlungen am meiſten herfürgethan haben: überhaupt aber dieſes ihr Vorgeben durch die öfftere Wiederholungen ihrer Diebereien genugſam widerleget wird.

44 Sodann, zweitens, wenn der Mangel der Erziehung und die damit verbundene Unwißenheit der durch das bloſe Licht der Vernunft zu erkennenden Verbrechen, oder der darauf von den bürgerlichen Geſetzen gelegten Strafe eine Milderung derſelben würken ſoll, vernünftiger Weiſe vorauszuſetzen iſt, daß entweder dem Thäter eine natürliche Dummheit im hohen Grade, und eine daher kommende ziemliche Unfähigkeit, die Sittlichkeit der menſchlichen Handlungen einzuſehen, beiwohne, oder das Verbrechen von der Beſchaffenheit ſey, daß deßen Geſetzwidrigkeit aus dem Lichte der Vernunft nicht anders, als durch eine Reihe von Vernunftſchlüßen ſich veroffenbaret, und die geſetzliche Beſtrafung nur aus einer ſeltenen Erfahrung an anderen Mißethätern erkennet wird; ſolchemnach alſo die Unwiſſenheit der Rechte bei ſolchen Verbrechen, deren Abſcheulichkeit und Schädlichkeit auch einem Menſchen von ſehr mittelmäßigem Verſtande, ob er gleich im Chriſtenthum unerfahren iſt, auch ſonſten keine Erziehung genoßen hat, dennoch ſo gleich in die Augen leuchten muß, und deren gewöhnliche Beſtrafung keinem, der in der bürgerlichen Geſellſchaft lebet, verborgen bleibet, als eine gezwungene Unwiſſenheit, zur Milderung der Strafe nichts beitragen kan.

Boehmer *in Conſult. et deciſ. Tom. III. P. I. deciſ. 78. nr.* 11.

Rudes enim, ſiue illi, quibus natiua ingenii bonitas non deeſt, ſed tantum educatio, informatio ſiue inſtructio ſpecialis; facile ex experientia poterunt addiſcere mala. Minime ergo gentium aeque excuſandi ſunt, ac illi, qui fati quaſi ſui infelicitate, propter innatum ſtuporem peccant. Neque vero peculiari doctrina opus eſt, vt homicidiorum, furtorum, adulteriorum etc. moralitatem agnoſcamus, cum quod quilibet vitam ſuam et res illaeſas eſſe cupiat, tum quod paſſim furum et homicidarum publice punitorum proſtent exempla, quae per ſenſionem quaſi quemlibet, quid in his partibus ſui officii ſit, admonent. Praeterea ſufficit quoque, in genere noſſe, hoc vel illud facinus prohibitum eſſe, licet non conſtet ſpeciatim de poenae modo aut genere.

Kress *ad art.* 179. §. 3. not. (*)

Plane in homicidio, rapina, furto, ſtupro violento, quorum poenam cum omnes ſciunt, tum experientia comprobat, et facti hoſtilitas ſatis inſinuat: ignorantia nimis affectata foret, qualis veniam prorſus non meretur

Boehmer *ad Carpzouium Q.* 149. *obs.* 4. *et Q.* 145. *obs.* 1.

Thoennicker *in aduoc. prud. in foro criminali c.* 13. §. 53.

Dahingegen die Inquiſiten E., J. und die N. wenigſtens einen Unterricht im Chriſtenthum genoßen haben, dabei aber keinesweges einfältig ſind, vielmehr gute Kräfte des Verſtandes beſitzen, die ſie aber, wie ihre Thaten zeigen, muthwillig zum Böſen angewendet haben, wie ſie denn auch ſich nicht einmal vorzugeben getrauen, daß ihnen die Strafbarkeit ihrer begangenen Diebereien unbekannt geweſen ſey; Ueberhaupt auch bei den von ihnen mit ſo vielen Ausſchweifungen, und Gefährlichkeiten häufig begangenen Diebſtählen ſich unmöglich einige Unfähigkeit der Einſicht in die Geſetzwidrigkeit ihrer Handlungen gedenken läßet, ſondern vielmehr daher auf ihre ausnehmende Boßheit und Argeliſt eine nothwendige Folge zu machen iſt, wogegen auch inſonderheit die N. die ſonſt den Weibsperſonen in Anſehung der Unwiſſenheit der Rechte verſtattete Entſchuldigung um ſo weniger ſchützen mag, als dieſe Wohlthat nur in einigen wenigen von den Geſetzen genau beſtimmten Fällen, keinesweges aber bei Verbrechen, die durch die bloſe Vernunft erkannt werden können, ſtatt findet. 45

Voetius *in Comment. ad Pand. L. XXII. t. VI.* §. 3.

Kress *ad art.* 177. *Reg.* 1. *not.* 3.

Imgleichen, drittens, von den Umſtänden, in deren Betrachtung die in der Armuth begangenen Diebſtähle entweder unſtrafbar ſind, oder eine gemilderte Strafe nach ſich ziehen, nicht ein einziger bei den Inquiſiten Johann Paul E., Georg J., Heinrich Caſpar B., und Eliſabethen Margarethen N. eintrifft; angeſehen es ſo viel fehlet, daß dieſelben ihr Brod durch Betteln geſuchet, oder ſolches zu thun Urſache gehabt haben ſollten: daß vielmehr der E. bei ſeinem Vater gearbeitet, das Maurerhandwerk getrieben, unter den Soldaten gedienet, nachher aber Gelegenheit genug gehabt, ſich mit ſeiner Händearbeit zu ernähren: der J. ein eigenes Haus nebſt einem Garten beſitzet, und dabei ſich mit der Maurerei ernähret hat: der B., nachdem er aus den Preußiſchen Kriegesdienſten getreten, ſeit 1750. um Tagelohn gearbeitet, und ſich damit ernähret zu haben angibt: gleichergeſtalt die N. eingeſtehet, daß ihr das Spinnen und andere weibliche Arbeiten bisher den Unterhalt verſchaffet 46

haben; Derohalben die von den Vertheidigern ſo ſehr vorgeſchützte Armuth der Inquiſiten in einer bloſſen Einbildung beſtehet, und durch die eigenen Ausſagen derſelben widerleget wird; wie denn das Vorgeben des Vertheidigers, als ob den B. die von einer ehemals empfangenen Wunde herrührende Schwächlichkeit außer Stande ſetze, durch Arbeiten ſein Brod zu verdienen, auch deswegen in keine Betrachtung kommt, weil die Rüſtigkeit, mit welcher dieſer Inquiſit die Diebſtähle mit veranſtaltet, und die dabei mit unternommene gewaltſame Thaten unwiderſprechlich zu erkennen geben, daß es ihm ſo gar nicht an Kräften gefehlet habe, auch die härteſten Arbeiten zu verrichten.

47 Endlich, viertens, dasienige, was die Vertreter ſonſten noch für dieſe ſechs Inquiſiten anzuführen gewußt haben, theils unerheblich, theils nach dem Vorgange unrichtig iſt; immaſſen, da hier lauter gefährliche Diebſtähle zu beſtrafen ſind, es weder darauf, ob die Thäter bereits Diebſtahls halber geſtraft worden, noch überhaupt auf den Werth der geſtohlnen Sachen, am allerwenigſten alſo auf den Betrag deſſelben, ſo ein ieder davon erhalten hat, ankommet: anbei, nach der Inquiſiten eigenem Geſtändniße, keiner von ihnen etwa von ungefehr, oder nur gelegenheitlich, ſondern allemal auf erhaltene vorläufige Anzeige, daß ein Diebſtahl verabredet und beſchloßen ſey, und auf erfolgte Einladung, ſich die geſchehene Verabredung gefallen laßen, und der Mitausübung des Diebſtahls unterzogen haben; folglich, wenn auch einige der Inquiſiten den vorhergegangenen Berathſchlagungen nicht beigewohnet, oder ſelbſt Anſchläge gegeben haben ſollten, dieſer Umſtand ſie von der Zuſammenrottirung und Theilnehmung an den Verbrechen keinesweges ausſchlieſet, mithin auch in ihrer Beſtrafung keinen Un-
48 terſchied zu wirken vermag; Hiernächſt oben bereits ausgeführet worden iſt, daß ein jeder der Inquiſiten, wenigſtens bei einem oder dem andern Diebſtahle, Waffen bei ſich geführet, oder ſonſten hauptſächlich zum Stehlen, oder zur ausgeübten Gewalt und Gefährlichkeit mitgewirket, bei allen aber aus Habſucht verfahren, auch von dem Raub einen Antheil erhalten habe; und daß ſie alſo in dieſer Betrachtung, als Theilnehmer an den Verbrechen, die ordentliche Strafe verwirket haben würden, wenn ſie gleich nur durch Wachhalten oder andere Nebenhülfe, an den Diebſtählen Theil genommen hätten:
49 Inſonderheit aber dem Inquiſiten A. zu keiner Entſchuldigung gereichet, wenn er ſich nur einer zerbrochenen Flinte, die weder geladen, noch loßgeſchoßen werden konnte, bedienet hat, indem er, eines Theils, wie ſchon oben gezeiget worden, auf verſchiedene andere Arten ſich der gewaltſamen Beraubungen ſchuldig gemachet, andern Theils,

ad art. 46.

ſelbſt eingeſtanden, daß er ſeine Flinte in der Abſicht genommen habe, um ſich allenfalls damit zu wehren; und zu einem gefährlichen Diebſtahl nicht ſchlechterdings ſolche Waffen, die zum Tödten gemacht ſind, erfordert werden, ſondern auch andere Werkzeuge genug ſind, wodurch Jemand gefährlich verletzet werden kan

Art. 159. der P. H. G. O.

mithin die von dem A. geführte zerbrochene Flinte unſtreitig mit darunter begriffen iſt

L. 54. §. 2. D. de furtis.

L. 9. et 11. §. 1. D. ad Leg. Iul. de vi publ.

Leyser *ſpec. 536. m.* 18.

Boehmer *ad Carpzov. Q. 79. obs.* 1.

gleichergeſtalt der unter allen Mitinquiſiten am meiſten beſchwerte Heinrich Caspar B. bei ſeinen ſo ſchweren und vielen Mißethaten ſich weder auf ſeinen vorigen guten Lebenswandel, wovon noch überdem keine Beweißthümer vorhanden ſind, noch auf das freiwillige Bekenntniß, als welches eines Theils ohnehin erſt erfolget iſt, nachdem er zur Haft gebracht, und ſchon ein ſtarker Beweiß wider ihn eingetreten war, andern Theils in ſchweren Verbrechen die Strafe nicht mindert, 50

L. 25. D. ad Leg. Aquil.

L. 65. D. de furtis.

L. 5. D. de vi bon. rapt.

L. 16. C. de Poenis.

ſich nur mit dem geringſten Scheine Rechtens berufen kann;

Matthaeus *de criminibus L.* 48. *t.* 18. §. 3.

Soviel hiernächſt die Inquiſitin VI. betrifft, aus 51
denen in den Zweifelsgründen angemerkten Stellen ihrer Ausſage nicht, daß ſich ihr Bruder über ſie eine Art der Herrſchaft angemaßet, und ihr gebieteriſch auferleget habe, mit ihm ſich zum Stehlen zu begeben, ſondern nur ſo viel ſich veroffenbaret, daß ihr Bruder und der alte Bergmann ſie ſo, wie die andern Diebsgeſellen, dazu beſtellet habe: und obwohl dieſer leztere einsmals zu ihr geſaget haben ſollte, daß, wenn ſie nicht mitgienge, ſie ſehen ſolle, wie es ihr gienge

ad art. 550.

und ſie

ad art. 395.

ſich dahin vernehmen laßen: **man müßte wohl, weil die Bergmänner einem immer droheten, wenn man nicht mitginge**, dennoch daraus nicht, daß ſie würklich im eigentlichen Verſtande gezwungen worden ſey, ſondern höchſtens ſo viel folget, daß ſie von einigen Diebſtählen lieber weggeblieben wäre; welche gute Geſinnung aber derſelben um ſo weniger zu einiger Entſchuldigung dienet, ie zuverläßiger ihre übrigen Auſſagen zu erkennen geben, daß ſie ohne Weigerung den Einladungen der Mitſchuldigen Gehör gegeben, ſo gar die ihr vom Bergmann geſchehene Aufträge an ihren Bruder richtig beſtellet, ſich entweder mit dieſem oder anderen Diebsgeſellen auf den Sammelplatz begeben, und bei den Diebſtählen durch hauptſächliche Dienſtleiſtung ungemein geſchäftig erwieſen, auch iedesmal ihren Bruder für den Empfang ihres Antheils von den geſtohlnen Sachen habe ſorgen laßen,

ad art. 854.

mithin, wenn ſie gleich an den vorgängigen Berathſchlagungen keinen Antheil genommen, dennoch nicht zu behaupten ſtehet, daß ſie nicht aus Gewinnſucht, und freiem Willen, folglich nicht als Diebsgeſellin, ſondern aus Furcht und Gefälligkeit für Bergmannen und ihren Bruder, nur gleichſam als eine gemiethete Perſon ih-
52 re Dienſte geleiſtet habe: Bei welchen Umſtänden ſie denn auch ihr Geſchlecht wider die Todesſtrafe nicht zu ſchützen vermag, angeſehen weder die göttlichen Geſetze, noch die gemeinen Rechte, die Frauensperſonen bei ſolchen Verbrechen, welche eine beſondere Boßheit vorausſetzen, und die gemeine Wohlfahrt heftig verletzen, gelinder, als die Mannsperſonen, zu beſtrafen verſtatten; Politice quoque rem aeſtimando eadem eſt vtriusque ſexus malitia, nec alia fere vtriusque ſexus crimina. Nec proinde iure naturae, ſi par ſit vtriusque dolus, idemque crimen, ab vtroque, commiſſum, magis poenarum differentia admittitur inter maſculum et feminam, quam inter ipſos maſculos in pari reatu conſtitutos

Kress *ad art. 177. reg. 1. not.* 3.

Carpzov. *l. c. Q.* 12. *nr.* 16.

Boehmer *ad eundem Q.* 142. *obs.* 1.

derowegen die von den Geſetzen beſtimmten wenigen Fälle, in welchen aus beſonderen dazu bewegenden Urſachen

Boehmer und Kress *l. l. c. c.*

die Weibsperſonen mit einer gelinderen Beſtrafung angeſehen werden, für Ausnahmen von der Regel, wodurch dieſe deſto mehr beſtärket wird, zu achten ſind; Ferner der vom Ver- 53
theidiger vorgeſchützten Jugend der Inquiſitin, da ſie nehmlich bei dem Doßlariſchen, Sonneborniſchen, Renvoiſchen, erſten Werkampiſchen, und Pfeiliſchen Diebſtahle bezugsweiſe erſt 17. 19. und 20. Jahr alt geweſen, die peinliche Halsgerichts-Ordnung entgegen ſtehet, nach welcher

im 164ſten Artickel

nicht die Minderiährigkeit überhaupt, ſondern nur die Jugend bis zum vierzehenten Jahr, von der Lebensſtrafe des Diebſtahls befreien kann: womit denn auch der

179ſte Artickel

übereinſtimmet, vermöge deßen alsdenn nur die Jugend zur Milderung oder gänzlichen Unwürkſamkeit der Strafgeſetze dienen ſoll, wenn **der Uebelthäter der Jugend halber wißentlich ſeine Sinn nicht hätte**: mithin wegen dieſer neueren Verordnungen dasienige, ſo im Römiſchen und Canoniſchen Rechte zum Vortheil der minderiährigen Verbrecher etwa verfüget ſeyn möchte, nicht ſchlechterdings allhier zum Grunde geleget werden kann; Wiewohl 54
auch dieſe Rechte der Inquiſitin zur Befreiung von der Lebensſtrafe nicht zu ſtatten kommen, angeſehen die in den Zweifelsgründen angeführten Texte entweder nur von der Unmündigkeit reden, oder, ſoviel die eigentliche Minderiährigkeit betrifft, dieſer nicht anders die Würkung einer Milderung der Strafe beilegen, als wenn aus beſonderen Umſtänden erhellet, daß die Jugend des Mißethäters noch mit einer beſonderen Schwachheit des Verſtandes, oder einer anderen heftigen Gemüthsbewegung, wodurch der boßliche Vorſatz entweder ausgeſchloſſen, oder gar ſehr verringert wird, begleitet geweſen ſey: placuit enim in delictis minoribus non ſubueniri. Nam ſi furtum fecerunt, vel damnum iniuria dederunt, non eis ſubuenietur

L. 9. §. 2. *D. de minor.* XXV. *annis.*

Si minor annis adulterium commiſerit, lege Iulia tenetur, quoniam tale crimen poſt pubertatem incipit,

L. 36. *D. ad leg. Iul. de adult.*

in criminibus aetatis ſuffragio minores non iuuantur; etenim malorum mores infirmitas animi non excuſat: *ſi tamen delictum non ex animo, ſed extra venit, noxia non committitur.*

L.

L. 1. C. ſi aduerſ. delict.

wie denn auch ſelbſt nach dem römiſchen Rechte ſogar die impuberes mit der ordentlichen Strafe nicht verſchonet bleiben, wenn ſie Verſtand genug beſitzen, um die Strafwürdigkeit ihres Verbrechens einzuſehen: qui eius ætatis, quamquam nondum puberis ſunt, ut rei intellectum capere poſſent, his non magis in cæde domini, quam in ulla alia cauſa parci oportet.

L. 14. D. de Sct. Silan.

Pufendorf *in Proc. crim. Luneb. c. 25. §. 28. 29.*

Kress *ad art.* 179. *C. C. C.* §. 2. *n.* 3.

Zieritz *ad eund. art.*

Brunnemann *ad L. 6. C. ad Leg. Corn. de ſicar.*

Boehmer *ad Carpz. Q.* 143. *obs.* 3.

Leyser *ſpec.* 532. *m.* 4. 5 6.

55 Solchergeſtalt alſo die Inquiſitin N. ihre damalige Jugend um ſo weniger gegen die Todesſtrafe ſchützen mag, als ſie eines Theils ihr vierzehntes Jahr ſeit geraumer Zeit zurückgeleget hatte, und aus der Wiederholung ihrer Diebereyen, da ſie in dreyen Jahren ſechs Diebſtähle mit ausgeübet hat, genugſam erheller, daß ihr ſchon zu derſelben Zeit die Bosheit eines erwachſenen Menſchen in groſſer Maaſſe beygewohnet habe, hauptſächlich aber andern Theils dieſelbe ſogar nach bereits erlangter Volljährigkeit im Jahr 1767. dem zweeten Werkampiſchen Diebſtahl beygewohnet, und dadurch, daß ſie eine unbeſſerliche, verleumdete Diebin ſey, genugſam zu erkenneu gegeben hat:

56 Wannenhero ſie mit der Todesſtrafe nicht zu verſchonen; indeſſen, weil die im

Art. 159. der P. H. G. O.

für die Weibsperſonen beſtimmte Strafe des Waſſers nicht beobachtet zu werden pfleget, dieſelbe mit der Strafe des Schwerdes nicht unbillig gerichtet wird; indem gemeinigiich der Strang für eine gröſſere Strafe, als das Erſäufen gehalten wird, und man alſo härter, als der Geſetzgeber mit der Inquiſitin verfahren würde, wenn man ſie mit dem Strange beſtrafen wollte.

57 Dahingegen es mit dem Inquiſiten Johann B. eine ganz andere und dergeſtaltige Bewandniß hat, daß ein Erkenntniß auf die Lebensſtrafe den Geſetzen ungemäß ſeyn würde: allermaaſſen dieſer Inquiſit, als ein junger unvorſichtiger Menſch, von dem Inquiſiten Br. durch ſolche Anreitzungen und Kunſtgriffe zur Dieberey verführet worden iſt, welchen ſeine damalige Jugend und damit verbundene Unbedachtſamkeit gänzlich zu widerſtehen unvermögend geweſen, da gedachter Br. ihn ſchon als einen jungen Knaben dahin verführt, daß er in ſeinem Taubenſchlage fremde Tauben fangen, und ihm ſolche verkaufen müſſen, und nachdem dieſes einige mahle geſchehen, ihn, unter der Vorſtellung, daß die Tauben auch Futter haben müßten, überredet, ſeinen Eltern eine Quantität Getreide zu entwenden, wofür er ihm gleichfalls ein gewiſſes Stück Geld bezahlet, alsdenn in ſeiner Verführung ſtufenweis immer weiter gegangen, und, als dieſer junge Menſch einsmals ſich im Geldmangel befunden, dieſe Gelegenheit ihn vollends in ſein Netz zu ziehen, ergriffen, und ihm zu erkennen gegeben, daß er ein Mittel wüßte, ihm Geldes genug bis an ſeinen Tod zu verſchaffen, und bey weiterer Erkundigung nach dieſem Reichthumsmittel, endlich demſelben den Antrag gethan, ihn zu ſeinen Diebſtählen mit zu gebrauchen: wobey in 58
keine geringe Betrachtung kommt, daß, als der B. ſich darzu bequemet, er denſelben nicht eigentlich in ſeine Genoſſenſchaft aufgenommen, ſondern vielmehr nur als ſeinen Bedienten dabey gebrauchet hat, wie denn ſowohl die Auſſagen dieſes jungen Menſchen, als auch ſonſt die Acten bemerklich machen, daß derſelbe weder an den Berathſchlagungen der Diebesbande Theil genommen habe, noch von den vorhabenden Diebſtählen umſtändlich benachrichtiget, ſondern nur entweder vom Br. oder anderen Complicen auf ſeinen Poſten commandiret, übrigens aber weder zu den Theilungen der geraubten Haabe, gezogen, noch ihm davon ein beſonderer Antheil gereichet, ſondern nachdem er ſich nach geendigten Diebſtählen jedesmal ſo fort allein weg und nach Hauſe begeben habe, ihm hernach nur vom Br. etwas weniges an Gelde nemlich nach dem Sonnebornischen Diebſtahl ½ Rtl. und nach dem Rennoiſchen ein Kopfſtück und ein Batzen, als ein Lohn für ſeine geleiſtete Dienſte, ausgezahlet worden ſey, wobey dieſer Inquiſit beſtändig darauf beharret, daß, ohngeachtet ihn die andern bey den Diebſtählen in die Stube commandirt hätten, er ſich doch dazu niemals verſtanden habe, ſondern immer in einer ziemlichen Entfernung von den Häuſſern geblieben ſey. Derohalben in Erwägung 59
ſeiner Jugend, da er bey den beyden erſten Diebſtählen etwa 16 Jahr, und beym dritten 18 Jahr alt geweſen, ferner der argliſtigen und verführeriſchen Art, womit er zum ſtehlen ſo ſchändlich verleitet worden, inſonderheit auch, weil er eines Theils nicht als ein eigentliches Mitglied der Bande anzuſehen iſt, andern Theils, gar bald die Augen eröffnet, und auf ſeine Beſſerung mit allem Ernſte gedacht, da er nemlich

nach dem dritten Diebſtahl ſich gänzlich von der Bande getrennet, und nunmehro ſeit 6 Jahren ſich des Stehlens enthalten hat, kein Zweifel iſt, daß dieſem Inquiſiten Johann B. die imprudentia & hinc miſeratio aetatis

L. 37. §. 1. *D. de minorib.*

L. 108. *D. de reg. iur.*

L. 16. *D. de Poenis.*

die ſchändliche Verführung des Br., ſein voriger guter Lebenswandel, und die ſchleunige und ſtandhafte Wiederkehr zur Beſſerung, nach der dem

159ſten Artikel der P. H. G. O.

angehängten Clauſel, vermöge deren der Richter angewieſen wird, nach Gelegenheit der Perſon, und ſeinem Ermeſſen von der auf den gefährlichen Diebſtahl gelegten Todesſtrafe abzuweichen, und dafür eine Leibesſtrafe zu erkennen, billig zu ſtatten kommet: zumalen da es zum Erkenntniſſe auf ein remedium eruendae veritatis an redlichen Anzeigen fehlet, quodſi fur iuuenis honeſte ante furtum commiſſum vixerit, a callido autem nequam in conſortium pertractus ſit, & cum illo ſemel fores alicubi effregerit, res aliquas abſtulerit, homini alicui autem vim non intulerit. commiſſo crimine mox ſerio poeniteat, & crimen deteſtetur, videtur & huic parcere voluiſſe cæſarem

Kress *ad art.* 159. §. 5. *n.* 2.

Voetius *in comment. ad Pand. tit. de furt.* §. 15.

Boehmer *in elem. jur. crim. S. II. c.* 13. §. 174.

60 Uebrigens wenn die peinliche Halsgerichtsordnung beſielet, daß, daferne der Miſſethäter am endlichen Gerichtstage bloß zur Verhinderung des Rechtes ſein Bekenntniß widerrufet, mit der Execution Anſtand genommen und die anderweite Verſchickung der Acten veranſtaltet werden ſolle, dieſem Befehle des Geſetzgebers unſtreitig auch dadurch Genüge geſchiehet, wenn der Richter bey dem Rechts collegio, an welches die Acten zu Sprechung eines peinlichen Urthels gelangen, zugleich vorläufig Anfrage thut, wie es auf dem Fall, wenn der Miſſethäter am Tage der Execution ſeine Urgicht widerrufen ſollte, zu halten ſey? indem bey dieſer Frage auf die Zeit, zu welcher ſie geſchiehet, nichts ankommet, derowegen wir um ſo weniger 61
Anſtand genommen haben, auf die in dem an uns ergangenen Anſchreiben, zugleich desfalls vorgelegte Urthelsfrage, die Sentenz mit zu ſtellen, als eines Theils dieſe Art des Verfahrens nicht ungewöhnlich iſt.

Keyser *in Prax. crim. p.* 897 *ſqq.*

Ludouici *ad art.* 91. *C. C. C.*

Berger *in Oecon. jur. p.* 1206.

Kress *ad art. cit.* §. 2. *n.* 1.

andern Theils dem Uebelthäter dadurch kein Nachtheil widerfähret, angeſehen demohngeachtet, daferne derſelbe rechtmäſſige Urſachen ſeines nun mehrigen Leugnens anzuführen, oder ſonſt, daß ihm vom Richter Unrecht geſchehen ſey, wahrſcheinlich zu machen vermag, die Execution ihren Fortgang nicht haben wird: und wir nach fleiſſiger und genauer Einſicht der uns zugefertigten Acten wahrgenommen, daß weder von Seiten des Gerichtes im Verfahren den Inquiſiten zu nahe geſchehen ſey, noch an der Geſetzmäſſigkeit der Bekenntniſſe ein Mangel erſcheine; folglich nicht der mindeſte Zweifel obwaltet, auf den Widerrufungsfall, wie geſchehen, zu erkennen: letztlich da in der peinl. Halsger. Ordnung die feierliche Befragung der 62
peinlichen Schöpfen ausdrücklich anbefohlen iſt und ein entgegenſtehender Gerichtsgebrauch durch das Zeugniß einiger Rechtsgelehrten nicht erwieſen wird, anbey kein Grund abzuſehen iſt, warum ſothane öffentliche Befragung der Schöffen heut zu Tage unnöthig ſeyn ſollte, indem zur Zeit der publicirten Halsgerichts Ordnung, ſo wie jetzo, die Bekenntniſſe zu Protocoll genommen wurden,

So iſt von uns, wie im Urthel enthalten, allenthalben geſprochen worden.

LXXII. DECISIO

Auf Verſchicken der Acten von der Herzoglich Mecklenburgiſchen Juſtiz Canzley zu Strelitz in Unterſuchungsſachen wider Joachim Heinrich L. im Auguſt 1774. abgefaßt

In cauſa homicidii culpa lata in rixa commiſſi.

THEMATA.

I. Culpa homicidium committit, qui animo ſaltem laedendi mortifero inſtrumento, de cuius exitioſa natura et indole non ſatis cogitauit, uſus, alterum occidit.

II. Ex vſu armorum *per accidens lethalium* animus occidendi indirectus certo colligi haud poteſt.

III. Inſpectio et ſectio cadaueris a ſolis medicis ſine iudice facta, ubi coram hoc peragi poterat, tantam, quanta ad capitalem poenam decernendam requiritur, fidem non habet.

SVMMARIA.

1. 2. Sententia, qua homicidii culpa lata in rixa commiſſi reus ad operas publicas perpetuas damnatur.

Rationes dubitandi.

3. (I) Homicidium ex propoſito et ira ſubito orta commiſſum gladio punitur.

4. 5. (II) Propoſitum occidendi indirectum habet, qui laedendi animo inſtrumento mortifero ita alterum vulnerat, ut mortem inde euenturam eſſe præuidere potuerit et debuerit.

6. - 8. Hinc (III) reus, de quo quaeritur, dolo homicidium commiſiſſe videtur, quum (1) mortifero iuſtrumento occiſi caput tanta vi percuſſerit vt exanimis prolapſus poſt aliquot horas exſpirauerit; et (2) medici de capitis laeſionibus abſolute lethalibus renunciauerint.

9. - 17. (IV.) Dubia autem a defenſore circa corporis delicti certitudinem mota ex gui ponderis eſſe videntur, quum neque (1) ſectionis fides a iudicis auctoritate, melioris tantum probationis cauſa in art. C. C. C. 149 requiſita pendeat, neque (2) plura occiſo vulnera ab aliis perſonis praeter reum inflicta fuiſſe, eaque iunctim mortem effeciſſe, conſtet, ſed ſolam a reo factam percuſſionem morti cauſam dediſſe tum euentus, tum medicorum iudicium probet.

18. Hinc (V) gladii poenam decernendam fuiſſe videri poterat.

Rationes decidendi.

Enimuero,

19. 20. (I) Ex vſu nociuo armorum lethalium propoſitum occidendi certo colligi

 non

colligi non poteſt, niſi reum de inſtrumenti natura et indole, et periculoſo facti ſui exitu cogitaſſe appareat, quae ſi non reputauerit, culpa homicidium committit.

21. - 25. (II) Reus autem, de quo quaeritur, occiſi mortem vel directe vel indirecte ſe intendiſſe negauit, dictisque fidem conciliant (1) vita ante acta moresque placidi (2) defectus odii erga defunctum (3) animi poſt vulnus datum apparens perturbatio et triſtitia.

26. - 37 Nec (III) ex uſu inſtrumenti mortiferi occidendi animus certo colligi poteſt, niſi illud *per ſe* et natura ſua ad necandum comparatum ſit, ſin vero, *per accidens* et peruerſa eius applicatione, immo difficulter mortiferum factum eſt inſtrumentum, quale fuit illud quo vſus eſt reus, culpa caedem factam eſſe magis accipiendum, praeſertim facti circumſtantiis perpenſis, quum (1) humeris occiſi ictum ſe deſtinaſſe reus contendat, nec (2) qualiscumque occidendi intentio in eo, qui inimicitias vel odium nullum erga defunctum habuit, facile accipi poſſit, ſed (3) defendendi animo et ad auertendum periculum in quo cognatus poſitus erat, quodque ſibi imminere praeuidebat reum egiſſe ex actis appareat.

Hinc

37. 38 (IV) nulla quoque habita ratione eorum, quae defenſor mouit dubiorum, (licet caeterum ſectionem absque iudicis auctoritate factam in caſu, quo coram iudice eam peragendi facultas erat, ad poenam capitalem haud ſufficere verius et receptius ſit) capitalis poena haud decernenda,

ſed tamen

39. (V) homicidii culpa lata et ad dolum propius accedente commiſſi reus, poena morti proxima afficiendus erat.

Sentenz.

1 Auf angebrachte Rüge, eingezogene Erkundigung, gehaltene gerichtliche Regiſtraturen, des Inquiſiten Joachim Heinrich L. aus Sievertshagen ſummariſche Auſſage und auf die Inquiſitionsartikel ertheilte Antwort, ſowohl auch erfolgte Zeugenverhöre und deren Confrontation, und was Inquiſit zu ſeiner Vertheidigung in actis angebracht, erkennen Herzoglich Mecklenburgiſche verordnete würkliche Geheime Räthe, nach vorgehabten Rath auswärtiger Rechtsgelehrten, für Recht:

2 Daß Inquiſit, Joachim Heinrich L. aus S. bewandten Umſtänden nach zwar mit der Todesſtrafe zu verſchonen, nichts deſtoweniger aber, der von ihm am 24. Febr. dieſes Jahres an Peter Wigger aus Vorwerk begangenen und eingeſtandenen Entleibung halber, auf lebenslang mit dem Feſtungsbau zu beſtrafen, ſowohl die auf dieſe Unterſuchung gewandte Koſten, ſo weit ſein Vermögen hinreichet, zu erſtatten verbunden. V. R. W.

Rationes decidendi.

3 Obwohl ein unerlaubter Weiſe, aus Jäheit und Zorn gethaner Todtſchlag am Leben zu beſtrafen iſt,

Art. 137. der P. H. G. O.

daferne der Thäter den Vorſatz zu tödten gehabt

4 hat: Welcher ſich auch daraus veroffenbaret, wenn der Entleiber zwar ſeine nächſte unerlaubte Abſicht nur auf eine Verletzung gerichtet, dabey aber ſich eines zum Tödten gemachten, oder tauglichen Inſtrumentes dergeſtalt gefährlich bedienet hat, daß er die leichte Möglichkeit der Entleibung nothwendig vorher ſehen müſſen, indem ſolchenfalls kein Zweifel obwaltet, daß der Thäter, da er bey dieſer Einſicht nichts deſtoweniger die Verletzung gewaget, ſich den tödtlichen Ausgang derſelben habe gefallen laſſen, mithin ihm der Vorſatz zu entleiben beyzulegen ſey:

L. 1. §. 3. D. ad leg. Corn. de ſicar.

L. 38. §. 5. D. de Poenis.

Art. 137. der P. H. G. O.

Hugo Grotius *de iure B. et P. L. II. c. XVII.* §. 18,

Carpzov *in Pract. rer. crim. q. I. n.* 30. *ſqq. et q.* 4. *nr.* 21. *ſq.*

Hertius *in diſſ. de obligat. mandant. et mandat. contemplatu tertii* §. 12.

Matthaeus *de crimin. L XLVIII. t.* V. *c.* 3.

Boehmer *ad Carpzov. q.* 1 *obſ.* 2.

Welche Grundſätze inſonderheit auch bey den 5 Entleibungen, die in unverſehens entſtandenen Balgereyen geſchehen, ihre Anwendung finden; geſtalten verordnet iſt, daß, ſo etliche Perſonen ungeſchickts in einem Schlagen oder Gefecht bey einander ſind, einander helfen, und jemand alſo ohne genugſame Urſache erſchlagen wird, derjenige, von deſſen Hand die Entleibung geſchehen iſt, als ein Todtſchläger mit dem Schwerd zum Tod geſtrafet werden ſoll;

Art. 148. der P. H. G. O.

Und

6 Und dann gegenwärtiger Inquiſit theils geſtändig, theils überführet iſt, daß, als er ſeinen Vetter, den Gottlieb L. im Lerme und Handgemenge mit dem Knecht Peter W. und deſſen Cameraden bemerket, er ſich entſchloſſen, jenem gegen dieſe zu Hülfe zu kommen, und zu dem Ende aus ſeinem Wagen eine 3. Fuß, 10 Zoll lange, und am obern Ende 3 Zoll, unten aber 4 Zoll dicke Runge ergriffen, mit dieſem unſtreitig zum Tödten geſchickten, über der Schulter empor gehaltenen Werkzeuge, ſich dem ihm den Rücken zukehrenden Peter W. genahet, um ihn damit ſo zu treffen, daß er ſich nicht mehr wehren könne, auch demſelben, von hinten und unvermerkt mit dieſem am dünneren Ende in beiden
7 Händen gehaltenen Inſtrumente, einen ſolchen Schlag auf den Kopf gegeben habe, daß er ſofort zu Boden gefallen, ohne Empfindung da gelegen, und in dieſem Zuſtande noch einigen Stunden Todes verblichen ſey. Bey dieſen Umſtänden alſo, und da, vermöge des zu den
8 Acten gebrachten Beſichtigungs-Berichtes an dem Haupte des Verſtorbenen ſolche Verletzungen bemerket worden ſind, an denen er nothwendig hat ſterben müſſen, auſſer Zweifel zu beruhen ſcheinet, daß Inquiſit durch dieſe That ſich eines vorſetzlichen Todtſchlages ſchuldig gemacht, verfolglich das Leben verwürket habe:

Und obgleich Defenſor das corpus delicti zu bezweifeln ſuchet, wann derſelbe behaupten
9 will, daß, a) eines Theils, die Beſichtigung und Zergliederung des Körpers, weil ſie ohne Beyſeyn der dazu nöthigen Gerichtsperſonen geſchehen, nichts, oder doch nicht völlig beweiſe, mithin nach der Meinung und dem Zeugniß der mehreſten Rechtsgelehrten, desfalls die ordentliche Strafe des vorſetzlichen Todtſchlages nicht ſtatt finden könne;

Art. 149. der P. H. G. O.

Carpzov *in Pract. rer. crim. q.* 26. *n.* 31. *ſq.*

Keyſers *Praxis criminalis P. I p.* 142. §. 2. *nr.* 8. 9.

Mauritius *in Conſil. Chilon. conſ.* 24.

Clasenius *ad* C. C. C. *art* 149. *pag.* 562.

Stryk *de iure ſenſ. Diſſ. I. c. II. nr.* 17. 18.

Kress *ad art.* 149. C.C.C. §. 1. *not. I.*

Kochii *inſtitut. iur. crim.* §. 722. *not.* 3.

Ferd. Aug. Hommel diſſ. de lethalitate vulnerum ex inſpectione cadaueris § 21. ſqq.

Franc. Carol Conradi diſſ. de inſpectione cadaueris occiſi a ſolis medicis peracta vitioſa, nec ſufficiente ad poenam ordinariam irrogandam.

Meckbachs Anmerkungen über die P. H. G. O. Art. 149. S. 295.

andern Theils aber, ſo wenig dem Sections- 10
und Beſichtigungs-Berichte, wegen der darin herrſchenden Unverſtändlichkeiten, Widerſprüchen und andern Unvollſtändigkeiten, als dem angehängten Gutachten zu trauen ſtehe, indem die unumgängliche Tödtlichkeit der bemerkten Verletzungen nicht genugſam erwieſen, ſondern vielmehr glaublich ſey, daß der Verwundete, durch beſſere Vorſorge, beym Leben hätte erhalten werden können. Allenfalls b) die wahr- 11
genommenen Kopfwunden, nicht einzeln, ſondern nur in ihrer Verbindung, den Tod verurſachet hätten, ſolche aber nicht insgeſammt von Inquiſiten beygebracht ſeyn könnten, da derſelbe, erwieſener maſſen, nur einen Schlag auf die eine Seite des Kopfes gethan, auch der Geſchlagene durch das Niederſinken auf die Erde keinen neuen Schaden erlitten, und doch nichts deſtoweniger man an beiden Seiten Spaltungen an der Hirnſchale beobachtet hab, ſolchergeſtalt alſo zu vermuthen ſey, daß einige der Verletzungen, von den Schlägen die der Verſtorbene ſchon zuvor unterwegs von andern mit umgekehrten Peitſchenſtielen bekommen, herrühren möchten, in einem ſolchem Falle aber, 12
wenn jemand von mehreren geſchlagen wird, und die Verletzungen zuſammen erſt den Tod verurſachen, keiner von den Thätern am Leben geſtraft wird;

argum. articuli 148. *C. C. C.*

de Boehmer *ad art.* 148 *C. C. C.* §. 3.

Berger *in elect. iur. crim. p.* 108. §. 3.

Koch *in Inſtit. iur. crim.* §. 463.

dennoch dieſe Einwendungen des Defenſors für 13
ganz unerheblich geachtet werden möchten, ſintemalen ad a) erſtlich nach der Behauptung verſchiedener bewährter Rechtsgelehrten, in dem

149ſten Art. der P. H. G. O.

die Gegenwart des peinlichen Gerichtes nicht als ein weſentliches Stück der Beſichtigung des Entleibten vorgeſchrieben, ſondern nur

dabey zum beſſeren Beweiſe empfohlen worden,

LYNKER *Reſp. XII. nr.* 7.

BERGER *l. c. pag.* 94. *ſqq.*

BEYER *in delin. iur. crim. ad art.* 149. C. C. C. *poſ.* 16.

Blumblacher im Commentar. über die P. H. G. O. art. 149. nr. 7. S. 319.

WERNHER *Part. III. obs* 152.

LEYSER *ſpec.* 597. *m.* 22. *et. ſpec.* 598. *m.* 6. *ſqq.*

BOEHMER *ad* CARPZOV *q.* 26. *obs.* 3.

14 Sodann, zweytens, die zu den Acten gebrachten Wundberichte in der Hauptſache deutlich genug abgefaſſet ſind, und keine Widerſprüche enthalten, diejenigen Erinnerungen des Defenſors aber, wodurch die nöthige Vollſtändigkeit und Genauigkeit der bey der Beſichtigung gemachten Wahrnehmungen bezweifelt werden will, da ſie weder durch das Gutachten eines collegii medicorum unterſtützet, noch ſonſt von der Beſchaffenheit ſind, daß der Richter ihre Erheblichkeit gegen die Gewißheit des corporis delicti ermeſſen könnte, nicht in
15 Betrachtung kommen; imgleichen das dem Beſichtigungsberichte beygefügte mediciniſche Urtheil ausdrücklich, und unter Anführung der Gründe, dahin gehet, daß der Verwundete an den erlittenen Verletzungen nothwendig habe ſterben müſſen, und dagegen keine Hülfe möglich geweſen ſey, auf welches Urtheil aber um ſo ſicherer zu bauen iſt, als Defenſor ſelbſt die dagegen gemachten Einwendungen für nichts anderes, als für Zweifel eines der Wundarzneykunſt Unkundigen ausgiebt; hiernächſt ad b) im
16 Wundberichte ausdrücklich dafür gehalten wird, daß die auf beiden Seiten des Hirnſchädels befundenen Spalten, wenn ſie nicht von beſonderen Schlägen, oder zum Theil vom Niederfallen des Verwundeten auf die Erde, entſtanden ſeyn ſollten, durch einen einzigen Schlag bewirket worden ſeyn: dahingegen die Vermuthung, daß einige Verletzungen bereits zuvor unterweges von Andern mit einem Peitſchenſtiele geſchehen ſeyn ſollten, eines Theils auf keinem hinlänglichen Grunde beruhet, andern Theils unerheblich iſt, indem, wenn ſich auch die Sache alſo verhält, dennoch aus dem nachherigen Verhalten des W. ſich mit Zuverläſſigkeit ſchlieſſen läſſet, daß keine von den mit ſo groſſer Gewalt gewürkten, und nothwendig eine gänzliche Betäubung, und Sinnloſigkeit nach ſich ziehenden tödtlichen Verletzungen, von den vorhergegangenen Peitſchen-Schlägen hergerühret habe; bewandten 17
Umſtänden nach alſo Inquiſit für den alleinigen Thäter der bey der Beſichtigung befundenen tödtlichen Verletzungen zu achten iſt.

Derohalben bey dieſer ungezweifelten Tödt- 18
lichkeit der Verwundung und in mehrerer Erwägung des dabey gebrauchten ſchweren und harten Inſtrumentes, der Gewalt, und tückiſchen Bosheit, womit der Inquiſit den Schlag gethan, und der geſtändiger maaſſen gehegten Abſicht den W. zu verletzen, imgleichen des Umſtandes, daß Inquiſit mit Vorbedacht und gefliſſentlicher Weiſe, nicht nur die Wagenrunge dazu erwählet, ſondern auch den heftigen Schlag auf die nächſte Gegend am Kopfe gerichtet hat, es das Anſehen gewinnet, als ob mit gänzlicher Verwerfung der vom Defenſor zu Ablehnung des Vorſatzes zu tödten angeführten Gründe, dem Inquiſiten, als einem vorſetzlichen Todtſchläger, die Strafe des Schwerdtes hätte zuerkannt werden ſollen;

Dennoch aber und dieweil von dem un- 19
erlaubten, gefliſſentlichen, und mit der Abſicht zu verletzen verbundenen Gebrauche eines tödtlichen Werkzeuges nicht anders auf den Vorſatz zu tödten zurück geſchloſſen werden mag, als wenn wenigſtens ſo viel gewiß iſt, daß der Thäter die tödliche Gefährlichkeit des Inſtrumentes, und deſſen Gebrauches, wirklich eingeſehen, mithin in alle Folgen ſeines Unternehmens gewilliget hat;

KOCH *in Inſtitut. iur. crim.* §. 442.

widrigenfalls und daferne von demſelben 20
dieſe Gefährlichkeit nicht bedacht worden, die daraus erfolgte Entleibung offenbar nur als ein aus Unbedachtſamkeit und wider Willen begangener Todtſchlag anzuſehen, und zu beſtrafen iſt: ſaepe animus laedendi, imo et corpus vulnerandi, liquidus, et in confeſſo eſt, vulnerans vero nil minus, quam caedem committere cogitauit, nec de ea cogitatione ſuſpectus eſt: quem vero talis animi indirecti, cui dolus ineſſe dicitur, reum facere, duriuſculum videtur. Non enim ſufficit, cogitare debuiſſe; quod ſi factum non fuerit, culpam infert, niſi veriſimilis cogitationis actualis, quae dolum arguit, argumenta concurrant;

BOEHMER ad CARPZOVIUM *q. I. obs.* 2.

Und dann, ſo viel gegenwärtigen Inqui- 21
ſiten anbelanget, in den Acten ſolche Umſtände vorkommen, die Inquiſitens Vorgeben, daß er weder unmittelbar noch mittelbar, die Abſicht gehabt habe, den W. ums Leben zu bringen, überhaupt glaublich machen, und daher desfalls ein weiteres Mittel die Wahrheit zu erforſchen,

22 ſchen, ablehnen: allermaſſen die beygebrachten glaubwürdigen Zeugniſſe auf die nachdrücklichſte und zuverläſſigſte Art zu erkennen geben, daß Inquiſit nicht nur jederzeit einen unbeſcholtenen friedfertigen Lebenswandel geführet, ſondern auch noch überdem durch ſeine Rechtſchaffenheit und Frömmigkeit ſich vorzüglich und dergeſtalt ausgezeichnet habe, daß nicht zu glauben ſtehe, daß von ihm die Entleibung des W. aus Vor-
23 ſatz geſchehen ſey. Dieſem zu Folge, ferner, ſich nicht vermuthen läſſet, daß Inquiſit die Abſicht geheget haben möchte, einen Menſchen, den er zuvor nicht gekannt, und gegen den er keinen Haß und Feindſchaft gehabt hatte, des
24 Lebens zu berauben: wozu noch die groſſe Beſtürzung, worin Inquiſit ſofort nach gethanem Schlage, bey Bemerkung deſſen tödtlicher Würkung, gerathen, und ſeine unmittelbar darauf erfolgte, auch im Gerichte bey aller Gelegenheit zu erkennen gegebene Wehmuth über das von ihm geſtiftete Unglück kömmt; aus welchen Um-
25 ſtänden zuſammen nicht ohne Grund vermuthet werden kann, daß derſelbe die tödtliche Folge ſeiner That weder zur Abſicht gehabt, noch eingeſehen habe.

26 Und obwohl aus dem Gebrauche eines tödtlichen Werkzeuges der Vorſatz zu tödten zu ſchlieſſen iſt,

L. 1. §. 3. D ad leg. Corn. de ſicar.

27 dennoch dieſer Grundſatz nur von einem ſolchen Inſtrumente verſtanden werden kann, welches zum Tödten verfertiget oder beſtimmt
28 iſt; indem, wenn ein Werkzeug nur zufälligerweiſe und durch einen gefährlichen Gebrauch tödten kann, und ſolchergeſtalt damit eine Entleibung geſchiehet, der Vorſatz zu tödten nicht mit Zuverläſſigkeit gefolgert wird, nam qui gladium ſtrinxit, et in eo percuſſit, indubitate occidendi animo id admiſit: ſed ſi claui percuſſit, aut cucuma in rixa, tamen non occidendi animo, lenienda poena eſt eius, qui in rixa, cauſa magis, quam voluntate, homicidium admiſit:

Lex cit.

Koch *loc. cit.* §. 442.

29 die vom Inquiſiten gebrauchte Wagenrunge aber einem dicken Prügel, deſſen Schläge, wenn ſie nicht auf den Kopf geſchehen, ſelten tödtlich ſind, gleich kömmt, und deſſen ſich bekanntermaaſſen die Bauernkerls gewöhnlich bey ihren Schlägereyen und zwar mehrentheils ohne Lebensgefährlichkeit bedienen; verfolglich, da ohnehin die mit Inſtrumenten ſolcher Art begangenen Entleibungen, im Zweifel, der bloſſen, wiewohl gröſten Unvorſichtigkeit zugeſchrieben werden, ſi homicida inſtrumento lethali per accidens, ſed quo non niſi difficilius mors infertur, uſus eſt, culpoſum homicidium praeſumitur,

Koch. *l. c. Lit. c., p.* 317.

die vom Inquiſiten ſtandhaft behauptete Ver- 30
ſicherung, daß er nichtsweniger, als die Entleibung des W. im Sinne gehabt, ſondern nur die Abſicht geheget habe, demſelben mit der Wagenrunge auf die Schultern zu ſchlagen, um ſo mehr Glauben verdienet, als derſelbe nach ſeiner beharrlichen und den übrigen Umſtänden entſprechenden Auſſage, die Runge ſtatt der Peitſche zur Hand genommen, weil er beſorget habe, daß der Peitſchenſtiel vom Schlage ſogleich zerbrechen möchte, indem daraus ſo viel abzunehmen iſt, daß Inquiſit die Runge nicht zum Tödten, ſondern nur zur Bändigung des W. habe brauchen wollen, welches inſonder- 31
heit auch deswegen mit der Wahrſcheinlichkeit übereinkömmt, weil zwiſchen dem Inquiſiten und dem Entleibten keine eigentliche Feindſchaft geherrſchet, und letzterer nicht mit tödtlichen Gewehr ſondern mit der Peitſche verſehen war, und damit des Inquiſiten Vetter zu Leibe gehen wollen, davon ihn der Inquiſit durch einen Schlag mit der Runge abzuhalten geſuchet; iam vero ne quidem animus vulnerandi aut uſus armorum lethalium ad animum indirectum doloſum ſufficit, ſi conſtat, nullas notabiles inimicitias inter reum et occiſum exſtitiſſe, quibus ille in huius exitium prouocari potuiſſet, ſed is aeque culpoſo accedit, nec cum hoc leuior laeſio intentata pugnat:

de Boehmer *in meditat. ad C. C. C. art.* 137. §. 6.

wie denn auch dadurch gar begreifflich wird, daß der vom Inquiſiten auf W. Schulter gerichtete Schlag, durch deſſen unvermuthete Wendung, habe fehlen, und ohne Vorherſehung des Thäters zu einem tödtlichen Schlage übergehen können. Wozu noch kömmt, daß In- 32
quiſit theils durch die Gefahr, worin ſich ſein Vetter Jürgen Gottlieb L., befunden, von dem W. und deſſen Anhängern überwältiget, und tödtlich behandelt zu werden, theils 33
durch die nicht ungegründete Beſorgniß, daß die Reihe eines ſolchen Ueberfalls auch ihn ſelbſt treffen möchte, bewogen worden iſt, jenen zu retten, und zugleich in Anſehung ſeiner ſelbſten, dem erſten Streiche zuvor zu kommen, ſomit den W. durch einen unverſehenen Ueberfall zu entkräften; diejenigen Todtſchläge aber, welche 34
durch dergleichen nothdringende Umſtände veranlaſſet werden, und nicht von einem offenbaren Vorſatze zu tödten zeugen, zu den aus Uebereilung, und Unbedachtſamkeit begangenen Entleibungen zu rechnen, folglich mit dem Tode nicht zu beſtrafen ſind

de Boehmer ebendaſelbſt p. 468.

35 wobey dem Inquiſiten die von dem S. Schrei-
ber ſeinen Leuten gegebene Anreitzung, auf ſei-
ne Gefahr und Verantwortung immer beſſer
auf die Knechte aus B. zuzuſchlagen, noch be-
ſonders zu ſtatten kömmt, als wodurch Inqui-
ſit in ſeiner Meinung, daß er durch ſeine Thät-
lichkeiten nichts unerlaubtes begehe, ſondern
vielmehr eine ſeinem Vetter ſchuldige Pflicht
36 erfülle, vollends beſtärket worden iſt. Alle die-
ſe für die Glaubwürdigkeit der vom Inquiſiten
zu ſeiner Entſchuldigung vorgeſchützten Einrede,
daß er auf keinerley Weiſe die Abſicht gehabt
habe, den Peter W. ums Leben zu brin-
gen, eintretende im Rechte und Verlaufe der
Sache beruhende Gründe, und andere zur Mil-
derung der Strafe gereichende Umſtände alſo zur
Abweichung von der auf den vorſetzlichen Tod-
ſchlag geſetzten Strafe des Schwerdtes nicht un-
37 billig bewegen; wenn auch gleich die vom De-
fenſor wider die Gewißheit des corporis delicti
gemachte Einwendungen, wie in den Zweifels-
gründen bereits ausgeführet worden iſt, uner-
38 heblich ſind; wiewohl jedoch die Meinung, daß
die ohne Gegenwart der im

149ſten Art. der P. H. G. O.

benannten Gerichtsperſonen, von dem Arzt und
Wundarzt allein vorgenommene Beſichtigung
und Zergliederung, wenigſtens alsdenn, wenn
ſie, wie im gegenwärtigen Fall, im Beyſeyn
des Gerichtes hat geſchehen können, keinen völ-
ligen Beweis würke, und deswegen auf die
Todesſtrafe nicht erkannt werden könne, laut
der in den Zweifelsgründen allſchon bemerkten
Zeugniſſe, dem Gerichtsgebrauche gemäſſer,
folglich, und weil ſie auch die gelindere, im Zwei-
fel beyzubehalten iſt:

Boehmer *ad Carpzovium q. 26 obs. 3. §. penult.*

Indeſſen, da actenkündiger maſſen In- 39
quiſit den äuſſerſten Grad der Fahrläſſigkeit be-
gangen, indem er bey dem Gebrauche der Wa-
genrunge nicht bedacht, daß der damit aus vol-
ler Macht ſo nahe am Kopfe gewagte Streich
ſehr leicht mißlingen und tödtlich werden können,
und daher ſich um die Schonung ſeines Gegners
gar nicht bekümmert hat, die übrigen Betrach-
tungen hingegen, welche etwa zur Milde und
Barmherzigkeit gegen den Inquiſiten bewegen
möchten, die Grenzen des Richteramtes über-
ſchreiten, und als eine Gnadenſache, nur dem
Ermeſſen des Geſetzgebers überlaſſen bleiben,
nach der Strenge des Rechtes keine geringere
als eine der Todesſtrafe zunächſt kommende auſ-
ſerordentliche Strafe Platz greiffet;

So ſind wir, Inhalts der Sentenz, zu erkennen bewogen worden.

LXXIII. DECISIO

Nahmens des Fürſtlich Heſſiſchen Amtes zu Bovenden in Unterſuchungsſachen wider den Tiſchler Ricus A. zu Bovenden im October 1772. abgefaßt.

In cauſa latrocinii.

THEMA.

Exemplum cumuli indiciorum latrocinii, quorum cauſa *inquiſitio ſpecialis* decernenda erat.

SVMMARIA.

Sententia.

1. 2. Qua reum latrocinii ſuſpectum a ſpeciali inquiſitione haud liberandum, ſed ad iudicem delicti commiſſi remittendum eſſe iudicatur.

Rationes dubitandi.

3. (I) Indicia reum grauantia eliſa infirmataque videri poterant, ſecundum ea quae defenſor dixit:

(1) Prae-

(1) Praeter reum et alios eosque aeque ſuſpe-ctos adfuiſſe, quum pecunia ab occiſo peruehenda numeraretur.

4. (2) Reum vero, cui pecuniam miſſum iri vltro dictum erat, quaerentem, quo tempore & an ſolus vecturus ſit occiſus, nulla ſuſpicione ſe oneraſſe.

5. (3) Eundem locum reconditae in curru pecuniae, haud cognouiſſe, hinc neque ex hoc, quod latronem nummos ſtatim inueniſſe appareat, ſuſpectum fieri.

6. (4) Inſoliti in molendinum reditus, cauſam probabilem reum allegaſſe.

7. (5) In veſtigiis latronis humo impreſſis indagandis et cum calceis rei comparandis non ſatis diligentiae eſſe adhibitum.

8. (6) Veſtes rei madidas et luto aſperſas non fuiſſe vltra quam pro tempeſtatis pluuiae et viae noctu factae ratione.

9. (7) Raras et tenues in braccis detectas maculas ſanguine effectas eſſe, non conſtare.

10. (8) Inſtrumenta mortifera in domo rei inuenta vulneribus occiſi aptari haud potuiſſe.

11. (II) Praeterea innocentiae praeſumtiones accedere videntur.

(1) Quod in loco caedis res a latrone amiſſae inventae ſunt, quas reum poſſediſſe haud apparet.

12. (2) Quod eorum qui matutino tempore in agris erant nemo reum vidit.

13. (3) Eodem tempore alius quidam ignotus et ſuſpectus homo conſpectus eſt.

14. (4) Res familiaris non tenuis.

15. (5) Fuga, cuius occaſio erat, non attentata.

16. (6) Defectus luculentorum caedis atrociſſimae et mox detectae tum in perſona tum in domo rei ſignorum.

17. (III) Hinc reum a ſpeciali inquiſitione liberandum fuiſſe videri poterat.

Rationes decidendi.

18 (I) Reus ex cumulo indiciorum tanta ſuſpicione, vt ſpecialis inquiſitio iam decernenda ſit oneratus eſt. Nam

20 (1) de tempore & modo pervehendae pecuniae meridie iam valde ſollicitus fuit.

19. 22. 27. (2) Pluuia die noctem verſus vanam cauſam praetexens in molendinum rediit, & quum numeraretur pecunia ſpectator fuit.

21. (3) Ex nummorum ſpeciebus currui eos impoſitum iri cognouit, hoc vero compertum habuiſſe latronem exinde quod veſtes occiſi non perluſtrauit, apparet.

23. (4) Veſtigia humo impreſſa a caedis commiſſae loco, deuio per ſegetes tramite usque ad pagum, quo reus habitat ſollicite indagata, iisque calcei rei aptati, & omnino congruentes reperti ſunt.

24. (5) Veſtes rei ultra modum madidae & luto aſperſae.

25. (6) Maculae ſanguinis in veſtibus apparente.

26. (7) Arma mortifera in domo eius inventa.

28. (8) Suaſor fuit reus, ne in caedis auctorem inquireretur, & ne aedes perveſtigarentur.

29. 30. 31. (9) Mores rei, poſt caedem detectam praeſertim in re narranda valde ſuſpecti.

32. 45. (II) Quae indicia iis, quae defenſor protulit nec eliſa ſunt nec infirmata. Nam 33 (1)(ad 1) ex his qui praeter reum, quum pecunia numeraretur adfuerunt, in ſuſpicionem nemo venit. 36 (2) (ad 4) Cauſa reditus in molendinum allegata a veri ſpecie aliena eſt. 39. 46. (3) (ad 7. 14) Defectus luculentorum caedis ſignorum in rei perſona & domo & armorum a vulneribus diſcrepantia innocentiam rei haud arguit, praeſertim, quum de modo caedis commiſſae, & an criminis ſocios latro habuerit nihil prorſus conſtet. 41. (4)(ad 9) Res in loco caedis inuentas rei haud fuiſſe certo non conſtat, eaedem vero vel a ſocio delicti vel ab alio forte amiſſae eſſe poſſunt. 42. 43. (5) (ad 10. 11) Reum tempore matutino circa locum caedis a nemine conſpectum eſſe, criminis ſuſpicionem non remouet, quum durante nocte perfici, & qui viſus eſt ignotus, vel innocens aliquis, vel criminis ſocius eſſe potuerit. 46. (6) (ad 14) Fuga ſtudio et ne ſuſpicio oriretur neglecta eſſe potuit.

1 In Unterſuchungsſachen wider den Tiſchler Ricus A. den jüngern zu Bovenden, wird, nach vorgehabtem Rathe auswärtiger Rechtsgelehrten für Recht erkannt:

2 Daß in der übergebenen Defenſions-Schrift ſo viel, daß gedachter Ricus A. mit der Special-Inquiſition zu verſchonen, nicht ausgeführet worden: derowegen derſelbe der Haft gegen den angebotenen Vorſtand nicht zu entlaſſen, ſondern nunmehro nach Vorſchrift der Reſolution vom 2ten Sept. dieſes Jahrs, an das Chur-Hannöveriſche Amt Harſte auszuliefern. V. R. W.

Rationes dubitandi.

Obwohl Defenſor zur Ablehnung der wider den Inculpaten eintretenden Anzeigen anzuführen 3
gewußt, daß 1) auſſer demſelben, und dem damals in des Müller K. Hauſe ſich aufhaltenden Claviermacher und deſſen Eheweibe, die Sch. und S. gleichfalls das Zählen des nach Münden zu ſendenden Geldes mit angeſehen hätten, da zu der Zeit jene ein Brod und dieſe Toback aus gedachten Müllers Hauſe abgeholet habe: wie denn aller Wahrſcheinlichkeit nach, auch noch andere Leute, theils aus der Vorbereitung des Pferde- und Wagen-Geſchirres, und dem

dem bisher gewöhnlichen Fahren nach Münden,
theils aus dem eigenen Munde des nachher er-
mordeten Knechtes, oder auch durch die Kinder
des K. von der bevorſtehenden Abfarth nach
Münden Wiſſenſchaft gehabt haben würden: wo-
bey Defenſor der Meinung, daß obgedachter
S. Ehemann, da er bereits wegen Die-
berey mit der Karre beſtraft worden, eine ſol-
che Perſon ſey, zu der man ſich des an dem Müh-
lenknecht verübten Mordes und Raubes gar wohl
4 verſehen könne; Sodann 2) der Müller K. da-
durch, daß er dem Inculpaten die Abſendung des
Geldes ungefragt, und von freyen Stücken eröff-
net, die weitere Erkundigung des Inculpaten
nach der Zeit des Abfahrens, und ob der Knecht
die Fuhre allein verrichten werde, ſelbſt veranlaſſet
habe; unter welchen Umſtänden alſo dieſe Nach-
frage, da ſie ein jeder Anderer auch gethan haben
5 würde, ohne alle Verfänglichkeit ſey: Ferner 3)
aus den Acten ſich nicht veroffenbare, daß dem
Inculpaten die Art und der Ort der Verwahrung
des Geldes bey dem Transport nach Münden be-
kannt gemacht worden, allenfalls aber es eine be-
kannte Sache ſey, daß ein leer fahrender Bauer
dasjenige, ſo er mit ſich führet, auf den Wa-
gen zu packen pflege; verfolglich der Umſtand,
daß der Mörder das in der Taſche des Knechtes
befindliche Zehrgeld unangetaſtet gelaſſen, hinge-
gen die in einem mit leeren Säcken umwundenen
und mit Stricken unten im Wagen feſtgemachten
Beutel ſorgfältig verwahrten 120. Rthlr. zu finden
gewußt habe, wider Inculpatens Perſon inſon-
derheit keinen Verdacht erwecken könne: Im-
6 gleichen 4) des Inculpaten Behauptung, daß er
nicht unter einem nichtigen Vorwande, dem K.
die verſprochenen Pfundſtücke zu bringen, ſon-
dern in der wahren Abſicht und Hofnung, von
demſelben Korn zu erhandeln, und zugleich jene
mit zu bringen, Abends um 9 Uhr nochmals in
deſſen Haus gekommen ſey, mehr Glauben, als
die Auſſage des K. verdiene, indem Inculpat
würklich Säcke zum Empfange des Kornes bey
ſich gehabt und bey ſeiner Ankunft den Müller um
das Einmahlen in die Säcke angeſprochen habe:
und obgleich dieſer in Abrede ſtelle, daß er dem
Inculpaten zuvor Korn zugeſaget, oder zu deſſen
Verkaufe Hoffnung gemachet habe, dennoch ei-
nes Theils dem Müller, als einem ungetreuen Un-
terthanen und Licent-Unterſchläger, nicht zu
glauben ſtehe, andern Theils aber aus deſſen eige-
nen Auſſagen ſich abnehmen laſſe, daß er dem
Inculpaten das verlangte Korn nicht ſchlechter-
dings werde verweigert, ſondern ihn desfalls nur
in der Ungewißheit gelaſſen haben; ſolchemnach
des Inculpaten Vorgeben, daß er in der Ab-
ſicht Korn zu hohlen, und bey dieſer Gelegenheit
die verſprochenen Pfundſtücke zu überbringen,
Abends um 9 Uhr wieder in K. Hauſe erſchie-
nen ſey, ganz glaublich herauskomme. Hier-
7 nächſt 5) die Paſſung der Schuhe des Inculpa-
ten in die aufgeſpührten von dem Orte des ver-
übten Mordes an, bis nach Bovenden fortlau-
fenden Fußtapfen, nicht dergeſtalt ins Licht ge-
ſetzet ſey, daß daher auf Inculpaten, als den
Thäter, ein gegründeter Argwohn entſpringe;
ſintemalen aus den desfalls in den Acten be-
findlichen Regiſtraturen ſich nicht erſehen laſſe,
daß man die Vergleichung der Schuhe mit den
gefundenen Tritten von dem Orte des Todtſchla-
ges bis zu ihrer Endigung, dergeſtalt bewürket
habe, daß geſaget werden könne, die Schuhe des
Inculpaten wären den ſämmtlichen angeblichen
Fußtapfen des Mörders, in dem nach der That
genommenen Wege, genau angemeſſen befun-
den worden; imgleichen weder der ſo wichtige
Umſtand, ob die Fußtapfen friſch oder alt gewe-
ſen, noch dieſes angemerkt worden ſey, ob ſich
auch noch andere Fußtritte gezeiget haben; da
doch ſolches wegen der frühen Gegenwart des Sol-
daten F. an den daſigen Gegenden ſich ver-
muthen laſſe: wozu noch dieſe Unvollkommenheit,
mithin auch Unzuverläſſigkeit der angeſtellten
Probe komme, daß ſie nur mit den merklichen
Spuhren, und noch überdem bloß an der äuſſern
Seite habe gemacht werden können: wobey dem
Inculpaten noch inſonderheit zu ſtatten komme,
daß ſeine Schuhe bey der Hausſuchung gegen 10
oder 11 Uhr, trocken befunden worden, dieſe Ver-
änderung aber, wegen der damaligen naſſen Wit-
terung, kothigen Wege, und des vorhergegan-
genen ſtarken Gebrauches der Schuhe, in ſo kur-
zer Zeit nicht zu glauben ſtehen würde: aus wel-
chem allen und in Betrachtung der ziemlichen Un-
kenntlichkeit dieſer Fußtapfen, wie auch der groſ-
ſen Aehnlichkeit unter den Schuhen der Land-
leute, ſich denn veroffenbare, daß von ſothanen
Fußtritten ſich überhaupt nichts mit Gewißheit
behaupten laſſe, allenfalls aber dieſelben eben ſo
leicht von einem andern, als vom Inculpaten,
herrühren können, weiter 6) die Feuchtigkeit 8
und der Schmutz an dem untern Theile des Ro-
ckes, und den Strümpfen des Inculpaten, nichts
bedenkliches ſey, wenn man erwäge, daß derſel-
be ſo wohl bey Tage, und auf ſeinem Tobacks-
lande, als auch des Nachts, auf dem Hin- und
Herwege zwiſchen Bovenden und Weende bere-
gnet worden, daß man bey naſſer Witterung ſich
nicht nur auf der gepflaſterten Heerſtraſſe durch
Eintreten in die Löcher, weit herauf an der Klei-
dung beſchmutzen, ſondern auch auf dem, ob-
ſchon ziemlich geräumigen Fußpfade ſehr leicht
durch Anſtreifen an das auf beyden Seiten ſte-
hende Getraide, naß machen könne; daß, aller
Wahrſcheinlichkeit nach, das Regenwaſſer im Ro-
cke ſich werde herunter gezogen und an dem Rande
geſammlet haben, und davon der Schmutz an den
Strümpfen nothwendig habe entſtehen müſſen; daß
an Inculpatens Kleidung eine viel ſtärkere Näſſe,
und Befleckung ſich gezeiget haben würde, wenn er
den ganz gräulichen Mord an dem Mühlenknecht
ausgeübet hätte, und hernach den durch die gefunde-
nen Spuhren der Fußtritte bezeichneten Weg gegan-
gen wäre; und endlich, daß die Urſache, warum
die Mitvormünder, auf dem Amthauſe gegen
Abend an Inculpatens Rocke keine Näſſe wahr-
genommen, in ihrer Unaufmerkſamkeit, oder,
wel-

welches Inculpat behaupte, darinn zu ſuchen ſey,
daß derſelbe damals einen andern Rock ange-
9 habt habe. Anbey 7) in der größten Ungewiß-
heit beruhe, ob die an den Hoſen und Strümpfen
bemerkten wenigen und kleinen Flecken vom Blu-
te wären; allenfalls aber viel gröſſer und friſcher
hätten ſeyn müſſen, wenn Inculpat den Mord
begangen hätte: nicht zu gedenken daß derſelbe ei-
nige nicht unglaubliche Urſachen davon anzuge-
10 ben im Stande geweſen ſey: Soviel aber 8) den
bey dem Inculpaten vorgefundenen ſcharf geſchliſ-
ſenen Säbel, und mit einem Spring-Stilet ver-
ſehenen Stock anbetreffe, es ſo weit fehle, daß
dieſe tödtlichen Werkzeuge den Inculpaten des an
dem Mühlenknechte verübten Mordes und Rau-
bes verdächtig machen ſollten, daß ſie vielmehr
Merkmale ſeiner Unſchuld wären, indem bey dem
eingenommenen Augenſcheine, und der Zergliede-
rung des Leichnams, ſich veroffenbaret habe, daß
gedachte tödtliche Waffen nicht in die Wunde paſ-
ſeten, folglich der Mord damit nicht ausgeübet
worden ſey: überdem auch von dem Erwerbe und
Beſtimmung dieſer Inſtrumenten ſolche Urſachen
beygebracht worden wären, die den Beſitz derſel-
ben auſſer Verdächtigkeit ſetzten, und ganz unver-
fänglich machten. Auſſer welchen auf die Ableh-
nung der wider Inculpaten eingetretenen Ver-
dächtigkeiten abzielenden Vertheidigungsgründen,
demſelben noch beſonders zu ſtatten kommen möch-
11 te, daß 9) der bey dem Ermordeten geſundene
Tobacks-Beutel, nebſt der Tobackspfeife weder
dem Ermordeten zugehöret hat, noch jemals bey
dem Inculpaten von ſeinen Bekannten wahrge-
nommen worden iſt: welcher einzige Umſtand ſchon
den Inculpaten aller widrigen Vermuthung zu
entledigen ſcheinet, indem daraus nothwendig fol-
gen will, daß ein Anderer der Thäter ſeyn müſ-
12 ſe; zumal wenn man 10) bedenket, daß, da der
Mord und Raub früh nach halb 3. Uhr unter-
nommen worden, und aller Wahrſcheinlichkeit
nach, vor 3. Uhr nicht gänzlich vollzogen geweſen
iſt, der Inculpat, daferne er den angeblich durch
die aufgeſpührten Fußtapfen bezeichneten Marſch
gethan hätte, erſt nach Sonnenaufgang, und um
4. Uhr, wo nicht ſpäter, in der Gegend von Bo-
venden angekommen wäre, und alſo nicht nur von
dem zu der Zeit bereits im Felde befindlichen Hir-
ten, ſondern auch von anderen ſchon wach- und
über ihrer Arbeit geweſenen Leuten hätte bemer-
ket werden müſſen; hingegen weder jene
noch dieſe denſelben geſehen, noch auch In-
culpatens Nachbaren, um dieſe Zeit, oder
auch überhaupt in derſelben Nacht etwas unge-
13 wöhnliches oder verdächtiges in und um deſſen
Hauſe wahrgenommen haben wollen: Anbey 11)
in Erwägung ziehet, daß früh gegen vier Uhr
in der Gegend des Ortes der Mordthat, und
zwar bey dem Eſelsſteig, von vier Perſonen ein
fremder und nicht für den Inculpaten erkannter
Kerl, im blauen Kleide, mit einem Torniſter,
geſehen worden iſt, bey welchem ſich Verdächtig-
keiten, daß er der Mörder und Räuber ſeyn möch-
te, haben bemerken laſſen, ſintemalen nicht nur
derſelbe einen ungangbaren Weg betreten und in
einer Unentſchloſſenheit zuerſt über den Steig ge-
hen wollen, hernach aber wieder umgekehret und,
ganz bedenklicher Weiſe, nach der unweit und
gerade vor ihm liegenden Maſchmühle gefraget, wo-
ſelbſt er aber hernach weder dem Müller, noch
deſſen Knechten zu Geſichte gekommen, ſon-
dern auch der Torniſter dieſes Menſchen, unge-
achtet er nicht vollgepackt, dennoch, nach der
Zeugen Auſſage, ſo ſchwer geweſen, daß der
Rieme dem Träger in die Schultern gedrücket
gehabt: wobey dann Defenſor zugleich als eine
Wahrſcheinlichkeit zu behaupten ſuchet, daß die-
ſer unbekannte Menſch eben derjenige geweſen
ſeyn werde, der die in des Inculpaten Schuhe
paſſende Fußtapfen getreten habe. Ueberdem 12) 14
Inculpat in keinen dürftigen oder bedrängten Um-
ſtänden iſt, vielmehr, wie Defenſor angiebt, be-
trächtliche Immobilien beſitzet, und eine Bedie-
nung die ihm jährlich beinahe 60. Rthlr. eingetra-
gen, freywillig niedergeleget hat; mithin nicht abzu-
ſehen, was denſelben zu einer ſo grauſamen That
hätte bewegen ſollen: Wie denn auch 13) inſon- 15
derheit dies demſelben zu ſtatten kommen dürfte,
daß er weder vor, noch nach ſeiner Gefangenneh-
mung zu entfliehen geſuchet, ungeachtet es ihm
dazu nicht an Gelegenheit gefehlet hatte, und er
leicht vorherſehen konnte, daß des an dem Müh-
lenknechte verübten Mordes und Raubes wegen
eine genaue Unterſuchung erfolgen, und er gleich-
falls darinn werde gezogen werden. Ueberhaupt
aber 14) unbegreiflich ſcheinet, wie es möglich 16
geweſen, daß man von einer, kurze Zeit vorher-
gegangenen, ſo gräulichen und blutigen That, in
dem Hauſe des Inculpaten, und an deſſen Perſon
und Kleidung, keine augenſcheinlichere Spuhren
angetroffen habe, wenn er der Thäter ſeyn ſollte.

Solchergeſtalt alſo dafür gehalten werden
möchte, als ob in der übergebenen Schutzſchrift, 17
ſo wohl durch Entkräftung der eingetretenen Ver-
dächtigkeiten, als auch durch die Sammlung an-
derer in den Acten liegender Vertheidigungsgrün-
de, ſo viel ausgeführet worden ſey, daß nunmehr,
in Ermangelung genugſamen Verdachtes, auf die
Verſchonung des Inculpaten mit der Special-
Inquiſition und Auslieferung an das Chur-Hannö-
veriſche Amt Harſte, verfolglich auf die geſuchte Er-
ledigung der Haft hätte erkannt werden ſollen.

Rationes decidendi.

Dennoch aber und dieweil in den Acten eine be-
trächtliche Menge ſolcher Verdächtigkeiten vorkom-
men, die insgeſammt lediglich auf den Inculpaten
zeigen, und übrigens beſonders in ihrer Verbindung,
offenbar von der Beſchaffenheit ſind, daß ſie, da
ferne ihnen nicht abgeholfen wird, die Special in-
quiſition nach ſich ziehen müſſen: allermaaſſen a) 19
Inculpat bey dem Sortiren und Zählen des durch
den Mühlenknecht nach Münden abzuſendenden
Geldes, nebſt einem Claviermacher und deſſen
Eheweibe, wider welche Eheleute aber nicht der
mindeſte Verdacht vorwaltet, gegenwärtig, und
ihm ſowohl der Betrag als die Beſtimmung dieſes

20 Geldes vollkommen bekannt geweſen iſt: b) der-
ſelbe ſich bereits zu Mittag bey dem Müller K.
um den Abgang der neuen Fuhre nach Münden,
hernach aber noch inſonderheit darum: ob der
Knecht allein fahren werde? genau erkundiget hat;
21 c) er aus den Münzſorten gewüßt, daß das Geld
nicht von dem Knecht zu ſich aufs Pferd in Ver-
wahrung werde genommen, ſondern auf dem Wa-
gen verwahret werden; und dann der Mörder, da
er ohne ſich um das dem Knecht mitgegebene Zehr-
geld zu bekümmern, die auf den Wagen ſehr be-
hutſam eingepackte und mit Stricken feſtgebundene
120 Rthlr. Licentgeldes, geraubet hat, von dem
Verwahrungsorte dieſer Gelder unterrichtet gewe-
22 ſen ſeyn muß: d) Inculpat ohne alle erhebliche
Urſache am 13 Julii des Abends um 8 Uhr, bey
naſſem Wetter ſich nochmals nach Weende zum
Müller K. begeben, woſelbſt er um 9 Uhr an-
gekommen, ſich ein ganz unnöthiges Gewerbe ge-
macht, und bey dieſer Gelegenheit das Geldzählen
mit angeſehen, auch nach der Abfahrt des Knech-
23 tes geforſchet hat: e) Kurz nach verübten Morde
durch einen Jäger, und Jäger-Burſchen, wie
auch den Vorſteher zu Weende, unmittelbar von
dem Orte der Mordthat angehende, bis nach
Bovenden, auſſer dem ordentlichen Wege, über
die Felder creutzweiſe fortlaufende Fußtapfen von
runden, und wie es geſchienen, dreymal geneheten,
auf den Abſätzen aber mit groſſen ſtarken Nägeln
verſehenen Schuhen entdecket worden, in welche,
nach der ſowohl gerichtlich als auſſergerichtlich ge-
machten Probe, die Schuhe des Inculpaten,
und beſonders die daran befindlichen Nägel, ganz
24 genau gepaſſet haben: f) des Inculpaten Rock un-
ten am Rande, feucht, und mit Koth be-
ſudelt, imgleichen die Strümpfe, beſonders bey
der Kniekehle, ſehr beſchmutzet befunden worden
ſind, da doch nicht wahrſcheinlich iſt, daß dieſes
von dem am 13. Juli gefallenen geringen Regen,
und von Inculpatens zweymaligen Hin- und Her-
gang nach Weende und Bovenden, herrühre,
verfolglich aus dem von den gefundenen Fußtritten
hergenommenen indicio weiter zu vermuthen ſte-
het, daß es durch das Laufen über die beſtellten
25 Felder gewürket worden ſey. g) an deſſen Hoſen
und linnenen Strümpfen ſich auſſer dem Schmu-
tze noch kleine Flecken gezeiget haben, die vom
Blute zu ſeyn geſchienen; und denn dieſe Vermu-
tung dadurch daß mit dem Aufkratzen eines dieſer
Fleckgens, ſich eine Blutröthe veroffenbaret hat,
beſtärket worden iſt: welcher Umſtand h) ſelbſt
durch Inculpatens Ausrede: daß dieſe Flecken von
einem Schnitte, den er ſich am 13. Jul. bey dem
Mittageſſen, in Gegenwart ſeiner Frau, aus
Verſehen in den Finger gemacht habe, herrühren
möchte, noch verdächtiger herauskömmt, indem
Inculpat damals nicht zu Hauſe gegeſſen, ſondern
ſich auf dem Tobackslande befunden hat: hiernächſt
26 i) bey der Hausſuchung man bey dem Inculpa-
ten einen ſcharfen Säbel und mit einem Spring-
ſtilet verſehenen Stock, gefunden hat; obgleich
übrigens wie ſich hernach bey der Section ergeben,
der Mühlenknecht mit dieſen Werkzeugen nicht
ermordet worden iſt; k) Inculpat höchſtbefremd- 27
lichermaaſſen ſich erboten, den Eſeljungen des K.
in ſpäteſter Nacht wieder zurück nach Ween-
de zu begleiten: aus welchem Umſtande, wenn
er mit den übrigen Verdachten zuſammen gehalten
wird, des Inculpaten dringende Begierde, zur
Zeit des Abfahrens nach Münden, in der Nähe
zu ſeyn, ſich um ſo mehr argwohnen läßt, je ſelt-
ſamer und unerfindlicher die vorgeſchützte Urſache
iſt, daß er nemlich, weil der Eſeljunge unverli-
centete Waaren geführet, ſich zu dieſer Beglei-
tung anerboten habe: l) derſelbe dem Müller K. 28
überhaupt die Ausforſchung des Mörders, und
inſonderheit die Hausſuchung, als eine ganz ver-
gebliche Sache, angelegentlich widerrathen hat:
dieſe Aufführung aber dem Inculpaten nothwen-
dig zur Laſt fallen muß; angeſehen vermuthlich ein
Unſchuldiger und Empfindſamer, allemal das
Gegenteil angerathen haben würde, inſonderheit
aber dem Inculpaten wenn er unſchuldig iſt, we-
gen ſeiner eigenen Rechtfertigung, höchſtens dar-
an gelegen ſeyn muſte, daß das abſcheuliche Ver-
brechen aufs genaueſte unterſucht werde, da er
wohl eingeſehen, daß man ihn ſelbſt im Verdacht
gehabt: m) auch dieſer Umſtand zur Vermehrung 29
des Verdachtes das Seinige beyträget, daß Incul-
pat vor Gerichte ſich auf die Näſſe ſeiner gegenwär-
tig unter den Stiefeln angehabten Strümpfe be-
rufen hat, und dabey nicht eingedenk geweſen iſt,
daß er zuvor die naſſen Strümpfe mit trockenen
verwechſelt: und endlich n.) alle dieſe An- 30
zeigen durch das ganz ſonderbare Betragen, ſo
Inculpat einige Stunden nach dem bey Weende
vorgefallenen Morde, zu Eddigehauſen an ſich
genommen, und ſich bey einem an der That
ganz Unſchuldigen keineswegs vermuthen läßt,
nicht wenig beſtärket und vermehret werden: an-
geſehen er daſelbſt ſehr unruhig herumgelaufen, de- 31
nen, deren er anſichtig geworden, ſo gleich den
traurigen Vorgang bey Weende und zwar haupt-
ſächlich, unter Meldung ſolcher Umſtände, die
ſeine Perſon dabey angehen, und deren Lenkung
auf die gute Seite, auch allerhand andern, zum
Theil erdichteten, Vorbeugungen, erzählet, da
er unter andern bey ſeinen Erzählungen allemal
ſehr umſtändlich angeführet, daß er am Abend
vor der Mordthat noch in des K. Hauſe gegen-
wärtig geweſen, und das Geldzählen mit ange-
ſehen habe, (welchen letzten Umſtand Inculpat
bey dem Pachtwirth H. mit dem ſehr bedenk-
lichen Zuſatze: **ſeiner einer aber bekümmere
ſich nicht darum,** begleitet hat) ferner ange-
zeiget: daß ihn K. gebeten, noch ſo lange ſich
bey ihm zu verweilen, bis der Eſeljunge mitgehe:
daß beym Zählen des Geldes mehrere Leute zu-
gegen geweſen: imgleichen wohlbedächtlich zu er-
kennen gegeben, daß, als er mit dem Eſeljungen
in Bovenden angekommen, und nach Hauſe
gegangen, der Kaufmann F. noch am Fen-
ſter geweſen ſey, weiter, nach der beſchwornen,
und in der Confrontation beſtärkten Auſſage eines
Zeugen, fälſchlich vorgegeben, als ob er dazu be-
ſtellt geweſen, dem Mühlenknecht vom Schlafe
auf-

aufzuwecken, welcher aber zum Aufſtehen keine Luſt bezeiget habe; wie denn auch den Leuten in Eddigehauſen alles dieſes, ſo wie Inculpatens Geſichtsverſtellung, Unruhigkeit, furchtſames Umherſehen, und groſſe Eilfertigkeit, nicht nur ſehr ſeltſam und befremdlich geſchienen, ſondern auch den Argwohn veranlaſſet hat, daß vielleicht der Inculpat ſelbſt an Ermordung und Beraubung des Mühlenknechtes nicht ganz unſchuldig ſeyn möchte.

32 Dahingegen dieſe Anzeigen vom Defenſor weder abgelehnet worden, noch in ſo weit haben geſchwächet werden können, daß ſie zur Special-Inquiſition unzureichend ſeyn ſollten; ſintemalen
33 ad 1) das Sehen des Geldzählens den Inculpaten nicht verdächtig machen würde, wenn es nicht mit ſeiner zuverläſſigen Wiſſenſchaft um deſſen Beſtimmung und den übrigen Verdächtigkeiten in genauer Verbindung ſtünde: ſolchemnach die Anmerkung des Defenſors daß die Sch., deren Mann bereits wegen Dieberey, oder vielmehr wegen gefliſſentlicher Zurückhaltung und Anmaſſung einer von einem Dritten geraubten Sache beſtrafet worden iſt, zu der Zeit, als das Geld gezählet worden, in Kä-Haus gekommen ſey, und ein 3 gl. Brodt gekaufet, auch S. Eheſrau damals Toback geholet habe, (wiewohl dieſes letztere nach eidlicher Angabe des K. ſchon zur Mittagszeit geſchehen ſeyn mag) weder dieſe Leute beſchweret, noch den Inculpaten weniger verdächtig machet: aus gleichen Gründen alſo auch die leichte Möglichkeit, daß, auſſer dem Inculpaten, mehrere Leute in Weende von der bevorſtehenden Abfarth des Knechtes Nachricht gehabt haben, zum Vortheil des Inculpaten nicht die mindeſte Er-
34 heblichkeit enthält: ad 2) vermöge der eidlichen Auſſage des K.

pag. actor. 2. u. 107.

dem Inculpaten nicht von freyen Stücken, ſondern auf deſſen Nachfrage, von der Zeit und den übrigen Umſtänden der nach Münden zu ſendenden Fuhr die Eröffnung geſchehen iſt, allenfalls aber bey den übrigen hinzukommenden Verdächtigkeiten, auch auf dieſen Umſtand, wenig oder
35 nichts ankommen würde: nächſtdem ad 3) die Urſache, warum der Umſtand, daß der Mörder, die dem Mühlenknecht behuf des Getraide-Einkaufs mitgegebenen Gelder an ihrem rechten Orte geſuchet, und die Perſon des Knechtes unberaubt gelaſſen hat, wider Inculpaten einen Verdacht erwecket, eigentlich dieſe iſt, weil ſothaner Umſtand eine Wiſſenſchaft von den mitgenommenen Münzſorten, die der Knecht nicht wohl zu ſich in Verwahrung nehmen konnte, vorausſetzet; und der Inculpat dieſe Wiſſenſchaft gehabt, folglich den Schluß hat machen können, daß gedachte Gelder ſich auf dem Wagen befinden müßten: wodurch alſo der vom Defenſor gegen dieſes indicium gemachte Einwurf ſich von ſelbſt erle-
36 diget: darneben ad 4) wenn man auch gänzlich dahin geſtellt ſeyn läßt, wie weit es zwiſchen dem K. und dem Inculpaten mit dem angeblichen Kornhandel möchte gekommen geweſen ſeyn, doch allemal ſo viel gewiß iſt, daß Inculpat ohne alle dringende Urſache Abends um 8. Uhr nochmals nach Weende gegangen ſey; woraus denn in Erwägung aller übrigen Umſtände, die groſſe Vermuthung erwächſt, daß derſelbe um ſeine wahre Abſicht zu verheelen, ſich nur zum Schein bey dem K. ein Gewerb gemachet habe, welche Vermuthung überdem, durch die Gleichgültigkeit, womit er die vom Müller vorgewendete Vermengung des Getraides angehöret, und durch ſeine ſo fertige Antwort, daß ſolches nichts zu ſagen, und die Sache keine Eile habe, noch mehr beſtärket 37
wird: ferner ad 5) eines Theils zur Ueberzeugung nicht nöthig war, die Schuhe des Inculpaten in alle von dem Orte des Mordes an gefundene Fußtapfen einzupaſſen, indem bey vorhandenem Beweiſe von ihrem Anfang und Ende, und von der Aehnlichkeit unter ihnen, die Anſtellung der Probe mit einigen der kenntbarſten, genug ſeyn konnte; andern Theils, da Inculpat nicht behauptet, daß er dieſen Weg zu einer andern Zeit gemachet habe, und am 14. Jul. wegen des weichen Erdreiches die Schuhe ſich kenntbar eindrückten, mithin es ſich von ſelbſt verſteht, daß die Fußtapfen noch friſch geweſen ſeyn, nicht abzuſehen iſt, wie in der Regiſtratur die Auslaſſung dieſes Umſtandes der Beweiskraft des gemachten Experimentes etwas entziehen könnte: gleichwie auch, dritten Theils, dem Inculpaten nichts helfen würde, wenn auſſer denen, ſeinen Schuhen angemeſſenen Fußtritten, ſich noch andere vorgefunden hätten, und vierten Theils, die Einpaſſung der Schuhe hat bemerket werden können, wenn auch dieſe nicht in allen Theilen der Sole ſich vollkommen in die Erde eingedrückt gehabt haben: und weil, fünften Theils, der fides actorum an der genaueſten Uebereinkunft der Schuhe des Inculpaten mit mehrgedachten Fußtapfen, nicht zweifeln läßt, dasjenige aber ſo Defenſor in Abſicht auf die groſſe Aehnlichkeit unter den Schuhen der Landleute, und wegen der an den Schuhen des Inculpaten bemerkten baldigen Trockne, noch weiter eingewendet hat, keine Aufmerkſam- 38
keit verdienet: ſodann ad 6) die vom Defenſor angegebenen Arten, wie Inculpatens Rock, Beinkleider und Strümpfe geſchehener maſſen, ganz unſchuldigerweiſe haben genäſſet und beſchmutzet werden können, da ſie gröſten Theils auf einer bloſſen Möglichkeit beruhen, den wider Inculpaten vorwaltenden Verdacht zu heben, nicht vermögen: Weiter ad 7) zwar freylich nicht aus- 39
gemacht iſt, daß die an den Hoſen und Strümpfen befindliche ſchwärzliche Fleckchens von Blut ſeyen, indeſſen aber doch ſolches, theils aus dem oben bereits unter den Buchſtaben g) h) angeführten Urſachen, theils aus einem an der Hoſe bemerkten ganz friſch ausgeriſſenen, oder geſchnittenen Loche, an deſſen Rande nicht undeutlich eine blaſſe Röthe ſich zeiget, ziemliche Wahrſcheinlichkeit bekömmt: und der Einwurf, daß, wenn

Inculpat der Mörder wäre, die Merkmaale vom
Blute viel beträchtlicher ſeyn würden, deswegen
wenig oder nichts bedeutet, weil der eigentliche
Vorgang des Mordes und Raubes, und ob die
That nicht von mehreren begangen worden ſey, noch
40 gänzlich unbekannt iſt: Und ad 8.) durch den Um-
ſtand, daß der Mord an dem Mühlenknechte nicht mit
den beym Juculpaten gefundenen tödtlichen Waffen
verübet worden iſt, wie auch durch eine Wahr-
ſcheinlichkeit, daß derſelbe dieſe Werkzeuge nicht
aus einer böſen Abſicht beſitze, die übrigen gegen
ihn ſtreitenden Verdachte nicht gehoben, oder
41 gemindert werden: ad 9.) gar wohl möglich iſt,
daß der am Orte der Miſſethat gefundene Tobacks-
beutel nebſt der Pfeiffe, allſchon vorher daſelbſt
gelegen, oder einem Mitmörder zugehöret habe,
oder von dem Inculpaten damals beſeſſen worden,
obgleich deſſen Bekannte es nicht bemerket haben,
zumalen, da nach des K. Auſſage, der In-
culpat bey Erblickung dieſes Tobacksgeräthes geſtu-
tzet hat; mithin die wider Inculpaten entſtande-
nen Anzeigen bey Kräften bleiben, es mag auch
mit dieſem Tobacksgeräthe beſchaffen ſeyn, wie es
42 will: ad 10) die Zeiten in welchen nach Defenſors
Berechnung, der Mord und Raub angefangen
und vollendet, und der Inculpat, wenn er der
Thäter wäre, zu Bovenden angekommen ſeyn
müßte, auf lauter willkührlichen Vorausſetzungen
beruhet; nnd ſich alſo die Sache, eben ſo wohl
ganz anders, als ſie Defenſor vorſtellt, kann zu-
getragen haben; wobey noch überdem in Betrach-
tung kömmt, daß am 14. Julii der Sonnenauf-
gang 8. Minuten vor 4. Uhr geweſen iſt, ver-
folglich, nach Defenſors eigenen Berechnung, der
Mörder noch in der Dunkelheit bey Bovenden
hat ankommen können; allenfalls aber, begreif-
licherweiſe, der Thäter auf ſeinem Wege, ſo-
viel nur möglich, ſich wird verborgen gehalten
haben, welches auch in den Gegenden, die er be-
treten, füglich geſchehen konnte; auch an der leich-
ten Möglichkeit, daß Inculpat, ohne von dem
Hirten, und anderen etwa ſchon aufgeſtandenen
Leuten, die ohnehin auf niemanden lauren woll-
ten, ſondern auf ihr Gewerbe Acht hatten, be-
merket zu werden, ſich nach Bovenden, und in
ſein Haus einzuſchleichen, ingleichen in ſeinem
Hauſe alles Geräuſch und was ſonſt die Nach-
baren aufmerkſam machen konnte, zu vermeiden
gewußt habe, nicht gezweifelt werden mag: wobey
ihm zumal nach Beſchaffenheit der übrigen hier
zuſammen kommenden Umſtände, die Auſſage
ſeiner eigenen Frau und noch ſehr jungen Kinder
um ſo weniger zu ſtatten kommen mag, als ſie
ohnehin, ſo viel den Auffenthalt des Inculpaten
in der Nacht vom 13. auf den 14. Julii betrifft,
nichts zuverläſſiges anzugeben wiſſen: ferner ad
43 11.) der früh um 4 Uhr bey dem Eſelſteig mit
einem Torniſter geſehene Kerl ein Fremder, und
der Wege Unkundiger geweſen ſeyn kann; folglich,
wenn dieſes voraus geſetzet wird, ſeine Unent-
ſchloſſenheit in Wählung des Weges und ſeine
Frage nach der Maſchmühle, wie auch der Um-
ſtand, daß er hernach daſelbſt nicht geſehen wor-
den iſt, nichts verdächtiges anzeigen; allenfalls
aber, daferne aus der Schwere ſeines nicht voll-
gepackten Ranzens etwas auf die Ermordung und
Beraubung des Mühlenknechtes geargwohnet wer-
den kann, demohngeachtet die wider Inculpaten
vorwaltende Anzeigen, dadurch nicht gehoben wer-
den, ſondern die Vermuthung veranlaſſet wird,
daß mehrere Thäter ſeyn möchten: dahingegen die
Behauptung des Defenſors, daß von dieſem un-
bekannten Menſchen die des Inculpaten Schuhen
vollkommen angemeſſenen Tritte herrührten, al-
ler Wahrſcheinlichkeit zuwider läuft: und da ad
12) bekanntermaaſſen die Armuth und Dürftig- 44
keit nicht die einzigen Triebfedern des Straſſen-
raubes ſind, der vom Defenſor von den guten Ver-
mögenszuſtande des Inculpaten hergenommene
Vertheidigungsgrund unerheblich iſt, gleichwie
denn auch ad 13) es nichts ungewöhnliches iſt, daß 45
ein Miſſethäter, auch bey der Kundbarkeit ſeines
Verbrechens, in der Hoffnung daß er nicht werde ent-
decket werden, und ſogar nachdem er bemerket, daß
man auf ihn Verdacht habe, um dieſen nicht zu ver-
mehren, von der Flucht, beſonders wenn wie hier die
Umſtände waren, davon kein erwünſchter Aus-
gang zu hoffen ſtehet, keinen Gebrauch machet:
Endlich ad 14.) ganz begreiflicherweiſe der mit 46
tödtlichen Gewehr bewaffnete, einen unbewaffne-
ten, in ſeiner völligen Kleidung befindlichen, zur
Gegenwehr unfähigen Menſchen, in der Ge-
ſchwindigkeit, und ohne ſich mit deſſen Blute zu
beſchmitzen, ermorden, und ſowohl die gebrauch-
ten Waffen, als das geraubte Gut, noch bey
Zeiten verbergen kann: zu einer ſolchen Verber-
gung es aber dem Inculpaten nicht an Gelegen-
heit gefehlet hat.

Da nun alſo die indicia gegen den Incul- 47
paten, weder durch die vom Defenſor gebrauch-
ten, noch andere Gründe, abgelehnet oder merk-
lich geſchwächet werden können: nnd dann an
derſelben Hinlänglichkeit zur Specialinquiſition
um ſo weniger zu zweiflen iſt, als dieſe bekann-
termaaſſen auch ſogar um ſolcher Verdächtigkeiten
willen, die nur den Reinigungseid nach ſich zie-
hen können, ſtatt findet: Woraus aber, und zu- 48
gleich in Betrachtung der Abſcheulichkeit des in Un-
terſuchung gezogenen Verbrechens, und der da-
durch verwirkten harten Lebensſtrafe, die Ver-
werflichkeit des Geſuches um die Erledigung des
Arreſtes, ſo fort ſich veroffenbaret: verfolglich
dermalen in dieſer Unterſuchungsſache nichts an-
ders, als die bereits erkannte Auslieferung des
Inculpaten, übrig bleibt;

Als ſind wir, wie geſchehen, zu ſprechen be-
wogen worden.

LXXIV. DECISIO

Auf Verſchickung der Acten von dem Königlich Grosbritanniſchen und Churfürſtlich Braunſchweig-Lüneburgiſchem Criminal Gerichte des Alten Landes abgefaßt im May 1774.

In cauſa furti per effracturam commiſſi.

THEMA.

Non per qualemcunque effracturam, ſed per talem, ex qua vitae et membris inhabitatorum periculum imminet, furtum qualificatum capitale committitur.

SVMMARIA.

Sententia.

1. 2. Furti per effracturam ſed vi leuiori adhibita commiſſi reos ad operas publicas decem annorum condemnans.

Rationes dubitandi.

3. 4. (I) Furtum quod ex pluribus cauſis capitale eſt, mortis poena vindicari debet.

5. 6. (II) Violenta parietis ex luto confecti effractura furtum qualificatum committitur, quod ſecundum leges Brunſuico-Luneburgenſes capite puniendum eſt.

7. 8. (III) Propter ſolam aſcenſionem furtum habendum eſt qualificatum ex C. C. C. & legibus territorialibus.

9. 10. (IV) Accedebat in cauſa de qua quaeritur tum furti magnitudo, tum periculum ex cultrorum, quos habuere fures, noxio uſu metuendo, imminens.

11. (V) Hinc poenam mortis vel morti proximam, ob vitam reorum ante actam, ſpontaneam confeſſionem, egeſtatem, aetatem minorem, & rei ablatae reſtitutionem non remittendam, decernendam eſſe videri poterat.

Rationes decidendi.

12. (I) Ratio poenae capitalis furti qualificati, in periculo, & violentia ac laeſione habitatoribus metuenda poſita eſt. Hinc ut applicari poſſit,

13. 14. (II) tum effractum eſſe inſtrumentis damnoſis & vi maiore, tum aſcenſum eſſe ea audacia, quae fugam furi difficilem reddit, ex mente legum requiritur.

15. 16. 18. At vero (III) fures luteum parietem eumque perforatum, cultris perfoſſum haud difficulter & exigua vi adhibita eximentes factoque ita foramine in domum irrepentes, furtum periculoſum, quale leges in capitis poena ſancienda reſpexerunt, haud committunt.

17. (IV) Nec culter a fure geri ſolitus, quem in furando ſecum habuit, laedendi tamen intentione haud apparente, periculoſum furtum reddit.

19. (V) Accedebat in hac cauſa reſtitutio rei furto ablatae aliaeque mitigandi rationes.

20. Hinc (VI) nec mortis, nec morti proxima poena potuit decerni, ſed tamen

(VII) furtum vi, licet leviori commiſſum, idemque praemeditatum & inſigni aſtutia perfectum grauiori poena erat coercendum.

1 Auf angebrachte Rüge, eingezogene Erkundigung, gehaltene Regiſtraturen, daraus gefertigte Artikel, der Inquiſiten Gerd S. und Hinrich S. darauf erſtattete Antwort, erhobene peinliche Anklage und übergebene Schutzſchrift, in Sachen des beſtellten Fiscals und Landes Conſulenten Weſting, peinlichen Anklägers an einem, wider obgedachte Gerd und Hinrich S., peinlich Angeklagte am andern Theil, erkennen Königlich Großbritanniſche und Churfürſtlich Braunſchweig-Lüneburgiſche verordnete Droſt und Gräfen, wie auch zum Criminalgericht beſtellte Oberbürgermeiſter, Bürgermeiſter, Voigte, Hauptleute, und übriger Dreygeſchworner Rath des Alten Landes, nach vorgehabtem Rath auswärtiger Rechtsgelehrten für Recht:

2 Daß peinlich Angeklagte, Gerd S. und Hinrich S., des von ihnen in der Nacht vom 29ten auf den 30. December des vorigen Jahres bey der Wittwe Annen Wilkens zu Hollern begangenen und eingeſtandenen Diebſtahls halber, bewandten Umſtänden nach, auf zehen Jahre lang mit dem Feſtungsbau zu beſtrafen, ſowohl die auf dieſen Proceß gewandte Koſten, abzuſtatten verbunden. V. R. W.

Rationes dubitandi.

3 Obwohl ſcheinen möchte, daß peinlich Angeklagte durch ihren Diebſtahl das Leben verwürket hätten, indem derſelbe mit verſchiedenen ſolchen Beſchwerungen verbunden ſey, deren jede
4 allein ſchon, die Lebensſtrafe nach ſich ziehe; da nemlich die Angeklagten nicht nur eine mit Leim überzogene und aus Staken, die mit Kley und Stroh vermiſchet waren, beſtehende Wand, unten an der Erde, vermittelſt der bey ſich gehabten Meſſer, ausgeſchnitten, ſondern auch durch dieſe gewaltſamer Weiſe gemachte Oeffnung in die Kammer der Wilkens eingekrochen, daſelbſt die Kiſte mit einem mitgebrachten Schlüſſel eröffnet, und daraus ſolche Dinge, deren Werth 135. Mark, und alſo weit mehr, als 5. Dukaten be-
5 trägt, diebiſch entwendet haben; Und dann eines Theils, ſowohl nach dem Sinne der peinlichen Halsgerichtsordnung,

im 159. Articel

und dem Gerichtsgebrauche die Oeffnung einer, obgleich leimernen Wand, die beym Stehlen mit Inſtrumenten gewaltſamer Weiſe geſchieht, für einen ſolchen Einbruch zu achten iſt, wodurch ein gefliſſener gefährlicher Diebſtahl begangen wird,

Beyer *in delineat. iur. crim. ad art.* 159 *poſ.* 35.

Kress *ad art.* 159. C.C.C. §. 1. *n.* 3. 4. & §. 5. *n.* 2.

de Boehmer *in meditat. ad* C.C.C. *ad eund. art.* §. 3.

Herr Struben in den rechtlichen Bedenken. Thl. III. S. 88. ff.

Leyser *ſpec.* 536. *m.* 11. 12.

6 als auch inſonderheit die Chur-Braunſchweig-Lüneburgiſchen Landesgeſetze verordnen, daß diejenigen Diebe, welche vermittelſt Einbrechens in leimernen Häuſern ſtehlen, wenn gleich der Diebſtahl ohne gewaltſames Einbrechen hat geſchehen können, am Leben geſtrafet werden ſollen;

Conſtitution vom 30. Jun. 1745. und 28. May 1754.

andern Theils nach dem wahren Verſtande der 7
peinlichen Halsgerichtsordnung, und nach ausdrücklicher Verfügung nurgedachter Landesgeſetze, das bloſſe Einſteigen zur Ausübung eines gefährlichen Diebſtahls genug iſt, und die Lebensſtrafe wirket;

Herr Struben, ebendaſelbſt Th. II. S. 399.

Pufendorf *obſeruat. Tom. II. obs.* 186.

Kress *ad art.* 159. C.C.C. §. 1. *not.* 4.

und obgleich die Angeklagten zum Stehlen nicht 8
aufwärts geſtiegen, ſondern durch die gemachte Oeffnung nur gerades Weges in die Kammer eingeſchlichen ſind, dennoch dieſer Umſtand ihnen deswegen gegen die Strenge nicht zu ſtatten zu kommen ſcheint, weil die peinliche Halsgerichtsordnung

art. 159.

bey der Beſchreibung des gefährlichen Diebſtahls keine beſondere Art des Einſteigens beſtimmet, inſonderheit aber nach Vorſchrift der hieſigen Landesgeſetze, die Todesſtrafe ſtatt findet, wenn gleich der Dieb nicht hoch geſtiegen iſt;

Conſtitution vom 28ſten May 1754.

wobey, drittenTheils, der beträchtliche Werth der 9
entwandten Sachen die Sträflichkeit der peinlich Beklagten mehret, die erfolgte Erſtattung aber ihrem Verbrechen die Eigenſchaft eines gefährlichen Diebſtahls nicht benehmen würde;

art. 159. der P. H. G. O.

Imgleichen, viertenTheils, der Umſtand, daß 10
peinlich Angeklagte Meſſer bey ſich geführet, und mit dieſen gefährlichen Werkzeugen zum Stehlen in die Kammer eingedrungen ſind, vermuthen laſſen möchte, daß ſie im Fall eines Widerſtandes, ſich derſelben zum Verletzen bedienet haben würden;

Derohalben es das Anſehen gewinnt, als ob, 11
bey dieſer Menge beſchwerender Umſtände, und wegen Unerheblichkeit der vom Defenſor gegen die Gewißheit des corporis delicti gemachten Zweifel, und von dem bisherigen guten Lebenswandel, freywilligen Geſtändniſſe, und dürftigen Zuſtande der peinlich Beklagten imgleichen von der Jugend des Hinrich S, und der gänzlichen Wiedererſtattung des geſtohlnen Gutes, hergenommenen Vertheidigungsgründe, entweder auf die Todesſtrafe, oder doch wenigſtens dem Geſuche des Anklägers gemäß, auf eine lebenswührige auſſerordentliche Beſtrafung hätte erkannt werden ſollen;

Rationes decidendi.

Dennoch aber und dieweil die Urſache, warum 12

um die peinliche Halsgerichtsordnung auf die
Diebſtähle, welche mit Einſteigen, oder Einbre-
chen geſchehen, die Lebensſtrafe geſetzet hat, in
der Gefahr beſteht, welche aus einer ſolchen
Kühnheit des Diebes dem Einwohner entſpringt;
wie ſolches denn auch der vom Geſetzgeber gebrauch-
te Nahme eines gefliſſenen gefährlichen Diebſtah-
13 les genugſam zu erkennen gibt: Solchemnach
zu dergleichen Diebſtählen ein vermittelſt gefähr-
licher Inſtrumente und mit beträchtlicher Gewalt
geſchehener Einbruch, oder ein ſolches kühnes Ein-
ſteigen, wodurch der Dieb ſich auſſer Stand ſe-
tzet, wenn er betroffen wird, füglich zu weichen,
und daher alsdann zu ſeiner Rettung, und des An-
deren Verletzung das äuſſerſte waget, erfordert
wird;

Leyser *ſpec.* 536. *m.* 5. 11. 12. 13.

de Boehmer *ad* C. C. C. *artic.* 159. §. 1. 2. 3. 4. 5.

Herr Struben am a. O. Th. IV. S. 206. u. ff.

14 woraus denn folget, daß ſowohl nach den gemei-
nen Rechten, als nach den darauf gegründeten
Chur-Braunſchweig-Lüneburgiſchen Landesgeſez-
zen, weder in leimernen Häuſern durch Oeffnung
der Wand ein gefährlicher Diebſtahl anders, als
unter vorgedachten gefährlichen Umſtänden, be-
gangen wird, noch auch ein niedriges Einſteigen
ohne die obgemeldete Einſchränkung einen gefähr-
lichen Diebſtahl bewirket;

Kress *l. c.*

Boehmer *ad Carpzov. q.* 79. *obs.* 5.

Harprecht *Deciſ. crimin. deciſ. IX.*

J. Ch. Quiſtorp in den Grund-
ſätzen des Teutſchen peinlichen
Rechts. §. 269. S. 376. u. f.

Herr Struben in rechtl. Bed. Th.
IV. S. 206. u. ff.

Der peinlich Beklagten Diebſtahl aber, zwar 15
mit beſonderer Argliſt und Gefliſſenheit, jedoch ohne
die zum eigentlichen furto qualificato erforderli-
che Gefährlichkeit geſchehen iſt; anerwogen theils 16
aus der Thäter eigenem Bekenntniſſe, theils aus
dem Beſichtigungsberichte zu erkennen, daß die
durchlöcherte leimerne Wand ohne ſonderliche Ge-
walt hat eröffnet werden können, und, daß auch
dazu keine gefährliche Gewaltſamkeit gebraucht
worden ſey, die von den Thätern angegebene Art
des Einbruches, die man bewandten Umſtänden
nach als richtig anzunehmen hat, zeiget, da ſie
nehmlich durch das Abſchneiden der Staken, mit
ihren gewöhnlichen Meſſern, ohne Schwierigkeit
die Wand losgemacht und herausgenommen
haben; anbey aber zur Vermuthung, daß ſie die- 17
ſe zum beſtändigen Gebrauche in ihrer gewöhnli-
chen Gewahrniß befindliche Inſtrumente beym
Stehlen zu dem Ende mit ſich gebracht haben
ſollten, um damit jemanden zu verletzen, kein
Grund vorhanden iſt: darneben das Einkriechen 18
durch die gemachte Oeffnung in die Kammer, we-
der unter den Begriff des Einſteigens gebracht
werden mag, noch ſonſt mit dem einem gefährlichen
Diebſtahl eigenen Einſteigen eine Aehnlichkeit hat,
indem die Diebe dadurch unmittelbar in die Kam-
mer, worinn ſie geſtohlen, gekommen, und im Stan-
de geweſen, bey ihrer Betretung ſofort und oh-
ne eine Vergewaltigung oder Verletzung ſich durch
das gemachte Loch wieder zurück zu ziehen: bey 19
ſo bewandten Umſtänden alſo das Verbrechen
der peinlich Beklagten nicht als ein gefährlicher
Diebſtahl anzuſehen und zu beſtrafen, auch in
Erwägung der gänzlichen Wiedererſtattung und
Vergütung des Geſtohlnen, wie auch des vorigen
guten Lebenswandels und freywilligen Bekennt-
niſſes der Angeklagten, mit keiner lebenswürigen
Strafe zu belegen iſt; jedoch die Gröſſe des Dieb- 20
ſtahls, ingleichen die Gefliſſenheit und Gewalt,
womit derſelbe begangen worden, nicht verſtatten,
die Gelindigkeit vorwalten zu laſſen, welche ſon-
ſten bey der Beſtrafung des erſten groſſen und
wieder erſtatteten ſchlechten Diebſtahls beobach-
tet zu werden pflegt; Indeſſen die im Urthel ent- 21
haltene Strafe für den betagten Gerd S. und
für den Hinrich S. in Betrachtung der ihm
zu ſtatten kommenden jugendlichen Unbedachtſam-
keit, nicht zu gelinde ausfällt;

Als haben wir, geſchehener maaſſen, er-
kannt.

LXXV. DECISIO

Im Nahmen des Königlich Groſsbritanniſchen und Churfürſtlich Braunſchweig-Lüneburgiſchen General-Kriegsgerichts in Unterſuchungsſachen wider den gefreyten Mousquetier Conrad C. abgefaſst im Octob. 1774.

In cauſa furti qualificati & reiterati.

THEMATA.

I. A poena furti qualificati capitali, quando periculi habitatoribus imminentis ratio ceſſat, recedendum eſt.

II. Furtum qualificatum in aedificiis loco ſolitario ſitis & habitatore carentibus commiſſum leuius habendum eſt.

III. Quaeſtione haud uti debet iudex ad eruendam veritatem factorum, quibus detectis grauiorem ea, quam praeterea reus meruit poenam locum non eſſe habiturum praevidet.

SVMMARIA.

Sententia.

1. 2. Plurium furtorum & inter haec qualificati reum ad operas publicas perpetuas damnans.

Rationes dubitandi.

3. 4. (I) Reus de que quaeritur furtorum capitalium, tum qualificati, tum reiterati confeſſus & convictus.

5. (II) Socius furis in ipſo furandi actu auxilium ferens, eandem cum fure poenam meretur.

6. (III) Reus ob furtum antea iam punitus.

7. (IV) Rerum ablatarum pretium, furti magni ſummam excedit, & reſtituendi facultas deeſt.

Hinc (V) mortis poenam reum meruiſſe. Vel certe

8. 9. (VI) ob alia, quorum praeterea valde ſuſpectus eſt, furta capitalia, quaeſtioni ſubiciiendum fuiſſe videri poterat.

10. 11. (VII) Contra vero, ob varias mitigandi rationes, nec mortis nec morti proximam, ſed mitiorem poenam decernendam eſſe defenſor exiſtimabat.

Rationes decidendi.

Enimuero.

12, 14. (I) A poena furti qualificati capitali, quando periculi habitatoribus imminentis ratio ceſſat ſecundum ipſam articuli 159. C. C. C. ſanctionem recedi debet.

15. (II) Facilem eſſe oportet iudicem ad aliam pro ultimo ſupplicio poenam ſubſtituendam.

13. (III) Furtum in aedificiis loco ſolitario ſitis & habitatoribus deſtitutis commiſſum non adeo periculoſum eſt.

16.-19. (IV) Quod ad furtorum commiſſorum repetitionem & magnitudinem attinet, ad mortis poenam declinandam reo proficit: quod (1) de animo lucri faciendi non ubique certo conſtet, nec (2) reum antea iam legitime punitum eſſe plene probatum ſit, (3) lignorum furtum leuius habendum, & (4) reliqua furta tum parua, tum reſtitutione rei mitigata ſint.

20. 21. (V) Furta, quorum ſuſpectus praeterea eſt reus, ita ſunt comparata, ut maiorem, quam quae decreta iam eſt, poenam non mereantur, hinc, quaeſtio, quum inutilis foret, omittenda eſt.

22. 28.

22–28. Caeterum vero, (VI) quum furtum per effracturam aedificii ſolitarii ſed prope viam publicam ſiti qualificatum, & (2) in tot furtorum reo ſpes emendationis nulla ſit, nec (3) ſolida mitigandi ratio ſuccurreret, poena morti proxima iure meritoque decreta eſt.

1 In Inquiſitionsſachen wider den gefreyten Mousquetier Conrad E. des Garderegiments, in Betreff begangener Dieberey, erkennet das Königl. Großbrit. und Churfürſtl. Braunſchweig-Lüneburgiſche Generalkriegs-Gericht, nach vorgehabtem Rath der Rechtsgelehrten, für Recht:

2 Daß obgedachter Conrad E. ſeiner begangenen und eingeſtandenen Diebſtähle halber, bewandten Umſtänden nach, auf Lebenszeit mit dem Feſtungsbau zu beſtrafen. V. R. W.

Rationes dubitandi.

3 Obwohl 1) Inquiſit theils geſtändig, und theils überführt iſt, daß er nicht nur in Geſellſchaft des Nachtwächters H., auf dem Hofe des Großvoigts Cordes drey Gänſe aus dem Stall diebiſcher Weiſe entwendet, und zu einer andern Zeit in die Hecke des dem Conditor Fricken zugehörigen, vor dem Eſelſtieger Thor belegenen Gartens, ein Loch gebrochen, woſelbſt gedachter H. die Gartenhausthür mit einem eiſernen Inſtrument gewaltſam erbrochen, und daraus verſchiedene Sachen geſtohlen, Inquiſit aber dabey Wache gehalten, das geſtohlne Gut hingenommen, und nebſt dem Thäter in ſein Haus gebracht; ſondern auch ſeit verſchiedenen Jahren, ſich der Holzdieberey ergeben, und mit dem Ver-
4 kaufe des entwendeten Holzes ein ordentliches Gewerbe getrieben habe. Derowegen, da, eines Theils bey dem erfolgten gerichtlichen Augenſcheine an der Thür des Frickiſchen Gartenhauſes ſich noch die Merkmaale der daran ausgeübten Gewalt gezeiget haben, mithin die Gefährlichkeit dieſes Diebſtahls für hinlänglich erwieſen zu achten iſt,

L. 1. §. 17. D. de quaeſtion.
Art. 54. 60. der P. H. G. O.

5 anbey aber Inquiſit, weil er bey dieſem gewaltſamen Diebſtahle kein bloſſer Helfer, ſondern ein förmlicher Diebesgeſell geweſen mit dem eigentlichen Thäter gleiche Strafe verwirket hat;

C. 6. X. de homicid.
Art. 148. der P. H. G. O.

6 andern Theils, ſo wohl die nr. actor. 27. und 28. befindlichen Anzeigen des Hauptmanns von Stedingk beſagen, daß Inquiſit ehedem bereits Diebſtahls wegen mit Spießruthen geſtraft worden ſey, und Inquiſit ſelbſt, laut des nr. actor. 36. unterm 26. März dieſes Jahres abgehaltenen Protocolles, dieſe Strafe deswegen ausgeſtanden zu haben einräumet, weil er ein ſeinem Cameraden zugehöriges Hemd in ſeinem Torniſter oben auf gelegt gehabt habe; als auch Inquiſitens 7
Diebereyen, mit Einrechnung der ſo viele Jahre hindurch getriebenen Holzdiebſtähle, den Werth eines groſſen Diebſtahls übermäſſig erfüllen mögen, und Inquiſit den dadurch verurſachten Schaden zu erſetzen ſich auſſer Stande befindet, dafür gehalten werden dürfte, daß Inquiſit, nach Vorſchrift der peinlichen Halsgerichtsordnung,

Art. 159. 162.

als ein gefährlicher und verleumdeter Dieb am Leben zu ſtrafen ſey;

Dahingegen 2) auf der andern Seite es 8
das Anſehen gewinnet, als ob, dafern die vom Inquiſiten bisher eingeſtandenen Diebſtähle zur Todesſtrafe nicht hinreichen, noch zur Zeit auf keine auſſerordentliche Strafe, ſondern forderſamſt auf die peinliche Frage zu erkennen wäre; 9
anerwogen wider Inquiſiten ein ſtarker Verdacht vorwaltet, daß er den in der Nacht vom 12. auf den 13. April vorigen Jahres im Gartenhauſe des Regierungsſecretairs Gräns durch gewaltſame Erbrechung zwoer Thüren geſchehenen Diebſtahl mit verübet habe, da er nicht nur beym Amte Steuerwald laut des nr. actor. 25. befindlichen Protocolles beym 16 Artikel ſelbſt bekennet, ſothanen Diebſtahl nebſt H. begangen zu haben, und ſeine wider die Glaubwürdigkeit gedachter Regiſtratur gemachte Einwendungen unerwieſen ſind; ſondern auch die daſelbſt entwendeten Sachen groſſen Theils in ſeiner Gewahrniß ſich befunden haben; mithin, wenn man auch die in Anſehung dieſes Diebſtahls wider ihn gethane Ausſagen ſeines Eheweibes, die doch gleichfalls hierbey in Betrachtung kommen, derweilen bey Seite ſetzet, nichts deſtoweniger ſo wohl daraus, als aus ſeinem eigenen Vorgeben, daß er dieſe geſtohlnen Stücke vom H. in Empfang genommen, und ſich zugeeignet habe, eine redliche Anzeige der Mitbegehung der That ſelbſten, wider ihn entſpringet,

Art. 38. 40. der P. H. G. O.

welche aber, vermöge der Eigenſchaft erwähnten Diebſtahls, und in Erwägung der übrigen Verſchuldungen des Inquiſiten, die Lebensſtrafe nach ſich ziehen würde:

Gegen welches alles jedoch 3) Defenſor be- 10
haupten will, daß den auf dem Frickiſchen und Gräniſchen Gartenhauſe verübten Diebereyen, da ſie an einſamen, entlegenen Oertern geſchehen, die Eigenſchaft eines gefährlichen Diebſtahls nicht zukomme, die Entwendung der Gänſe hingegen nicht eine Gewinnſucht, ſondern Armuth

 und

und Hunger zum Grunde habe, und die vom
Inquiſiten unternommene Holzentwendungen
nicht ſo wohl für wahre Diebſtähle, als vielmehr
für einen zu Hildesheim eingeriſſenen und bisher
geduldeten Unfug der Soldaten und dürftigen Leu-
te aus dem Pöbel anzuſehen ſeyn, Mithin Inquiſit
ſo wenig peinlich zu befragen, als mit einer lang-
11 währigen auſſerordentlichen Strafe zu belegen ſey,
ſondern, in weiterer Erwägung des geringen Be-
trages der ihm zu Schulden kommenden eigentli-
chen Diebſtähle, der Wiedererſtattung des größ-
ten Theils der entwendeten Sachen, und von
Seiten der Beſtohlnen geſchehenen Erlaſſung ei-
nes weiteren Erſatzes, imgleichen wegen ſeiner durch
die allgemeine Theuerung aufs äuſſerſte gekom-
menen Armuth, nur eine gelinde und kurze Stra-
fe verwirket habe;

Derowegen, daß anders, als geſchehen, hät-
te erkannt werden ſollen, ſcheinen möchte.

Rationes decidendi.

12 Dennoch aber und dieweil 1) die Urſache, war-
um ein durch Einbruch geſchehener Diebſtahl am
Leben beſtraft werden ſoll, alsdenn nicht einſchlä-
get, wenn ſich veroffenbaret, daß von dem Die-
be, auf den Betretungsfall, kein weiteres Unheil
13 zu beſorgen geweſen iſt: welcher Umſtand aber
bey dem im Frickiſchen Gartenhauſe verübten
Diebſtahl ſich bemerken läſſet, indem dieſes Ge-
bäude unbewohnt, auf dem Felde belegen, und
noch überdem der Diebſtahl zur Nachtzeit unter-
nommen iſt, auch, wie alle Umſtände ergeben,
Inquiſit in keiner gefährlichen Abſicht, ſondern,
um auf die Heerſtraſſe Acht zu haben, und, bey
bemerkter Unſicherheit, die Flucht zu bewirken,
14 dabey Wache gehalten hat; ſolchemnach allhier
offenbar ein ſolcher Fall eintritt, auf welchen das
vom Geſetzgeber

im 159. Art. der P. H. G. O.

dem Richter ausdrücklich ertheilte Ermeſſen,
bey Einbrüchen von der Lebensſtrafe keinen Ge-
15 brauch zu machen, abzielet; welche Mäſſigung
heutiges Tages um ſo weniger Bedenklichkeit fin-
det, da es nicht, wie ehedem, an ſolchen Arten
der Strafen fehlet, wodurch der Miſſethäter eben
ſo gewiß, und noch mit gröſſerer Beförderung der
gemeinen Wohlfarth, als durch ſeine Hinrichtung,
auſſer Stand geſetzet wird, weiter zu ſchaden:

de Boehmer *in meditat. in C. C. C. art.* 157. §. 1. et *art.* 159. §. 3. 4. 17. 18.

Idem de idea furti periculoſi. §. 4. 6.

G. D. Struben in rechtl. Bedenken. Th. IV. Bed. 80. §. 2. 3. 4.

J. F. Eiſenharts Rechtshändel. Th. I. Num. XVI. S. 356. u. f.

So viel aber hiernächſt die öftere Wieder- 16
holung der Diebſtähle des Inquiſiten, und die
Gröſſe des dadurch verurſachten Schadens be-
trifft, demſelben wider die Lebensſtrafe zu ſtatten
kömmt, daß, erſtlich, bey der Entwendung der
Gänſe, die Gewinnſucht des Inquiſiten nicht auſ-
ſer Zweifel beruhet, vielmehr glaublich iſt, daß
dieſe Begünſtigung hauptſächlich die Stillung des
Hungers, oder eines lüſternen Appetits, zur
Abſicht gehabt habe; ſodann, zweytens, 17
ſo wenig das unbeſtimmte, und unbeſchworne,
auch auf der Sage eines Dritten beruhende Zeug-
niß des Hauptmanns von Stedingk von einer
vormaligen des Diebſtahls halber geſchehenen
Beſtrafung des Inquiſiten, als deſſen eigene nr.
actor. 36. vorkommende Auſſage, einen ſolchen
Beweis abgibt, der zum Erkenntniß auf eine
Lebensſtrafe bewegen könnte; zumal da Inqui-
ſit leugnet, daß dasjenige, ſo er ehemals mit
dem Hemde ſeines Cameraden vorgenommen hat-
te, ein Diebſtahl geweſen ſey, und noch über
dieſes behauptet, daß man ihn ohne weitere Un-
terſuchung der Sache geſtrafet habe, übrigens
aber, durch den Defenſor, ſeiner ehemaligen gu-
ten Aufführung halber, auf ſeinen erhaltenen ehr-
lichen Abſchied, und die zu Hameln ſeinentwegen
abgehaltene Protocolle ſich berufet; imgleichen,
drittens, die vom Inquiſiten begangene Holzent- 18
wendungen, theils aus den vom Defenſor an-
geführten Urſachen, theils auch überhaupt nach
den bekannten Grundſätzen der gemeinen Rechte,
welche aber in Beurtheilung gegenwärtiger Sache
zum Grunde zu legen ſind, gelinder als ordentli-
che Diebſtähle geahndet werden, und daher auch
der Strenge, welche bey der Beſtrafung groſ-
ſer, und wiederhohlter Diebſtähle zu beobachten
iſt, nicht unterworfen; viertens, und die übri-
gen vom Inquiſiten eingeräumten Diebereyen von 19
gar geringen Werthe, auch die geſtohlnen Sa-
chen zum Theil wieder erſtattet ſind: bewandten
Umſtänden nach alſo die ordentliche Strafe eines
furti qualificati, oder tertia vice reiterati, beym
Inquiſiten nicht Platz greifet:

Ferner 2) die nehmliche Urſache, um wel-
cher willen der auf dem Frickiſchen Gartenhauſe 20
ausgeübte Diebſtahl die Lebensſtrafe nicht nach
ſich ziehen kann, auch eintreten würde, wenn
gleich Inquiſit bey dem Einbruche im Gräniſchen
Gartenhauſe ebenfalls Hand angeleget, oder ſon-
ſten als wirklicher Diebesgeſelle Antheil daran
genommen haben ſollte; indem auch dieſes Ge-
bäude unbewohnt, und in der Einſamkeit bele-
gen, der Diebſtahl aber noch auſſerdem bey nächt-
licher Weile geſchehen iſt: wannenhero auf die
peinliche Frage, als welche bey dieſen Umſtän-
den, in Abſicht einer gröſſern Strafe, ohne Wir-
kung ſeyn würde, um ſo weniger Rückſicht ge-
nommen werden mag, als auch aus den, bey
der erſt 15. Monathe nach verübter That erfolg- 21
ten gerichtlichen Beſichtigung wahrgenommenen
Merkzeichen einer gebrauchten Gewalt, nicht mit
Gewißheit zu ermeſſen ſtehet, ob ſie insgeſammt

vom

vom Diebſtahle herrühren, und wie weit ſich die
dabey ausgeübte Gewalt erſtrecket haben möge:

22 Indeſſen 3) nichts deſtoweniger die Ver-
ſchuldungen des Inquiſiten von ſolcher Wichtig-
keit ſind, daß demſelben durch eine lebenswühri-
ge Beſtrafung nicht zu viel geſchiehet; angeſe-
23 hen die peinliche Halsgerichtsordnung ſelbſt

im 159. Artikel.

bey der Abweichung von der Lebensſtrafe eines
gefährlichen Diebſtahles, den Richter zu Erwäh-
lung einer ſchweren und dem Tode zunächſt kom-
24 menden Leibesſtrafe, anweiſet; und die Entlegen-
heit des Frickiſchen Gartenhauſes weder die vom
Inquiſiten daſelbſt mitbegangene Entwendung
aus der Claſſe der gefährlichen Diebſtähle her-
ausſetzet, noch in Betrachtung der an dem Orte
hergehenden Heerſtraſſe, die Bosheit und Ver-
meſſenheit der Thäter in einem beträchtlichen Gra-
25 de mindert; wozu noch kömmt, daß Inquiſit
obgleich nicht überwieſen, doch durch den höchſten
Grad einer moraliſchen Gewißheit überführet iſt,
daß er an der Ausübung des Diebſtahls auf dem
Gräniſchen Gartenhauſe unmittelbaren Antheil ge-
26 nommen habe, allenfalls aber auch die mit dem
H. unterhaltene Diebesgeſellſchaft, und die Zu-
eignung der daſelbſt entwendeten Güter, ihn einer
hauptſächlichen Theilnehmung an dieſer Dieberey
ſchuldig machet: und dann ſowohl hieraus, als 27
auch, da er ſich durch den beym Holzdiebſtahl er-
haltenen ſchmerzhaften Flintenſchuß von ſeinen
Diebereyen nicht hat abhalten laſſen, leicht zu
erachten iſt, daß ihn eine gelinde Strafe nicht
beſſern werde, und daher die gemeine Wohlfarth
erfordert ihm alle Gelegenheit zum ferneren
Stehlen zu benehmen;

Solchemnach bey dieſen Umſtänden, ſo we- 28
nig der geringe Werth und die Erſtattung der,
auſſer den Holzdiebereyen, entwendeten Sachen,
als die vom Defenſor vorgeſtellte Armuth des In-
quiſiten, zu weiterer Milderung der Strafe etwas
beytragen kann, da nicht nur derſelbe ſeine Holz-
diebereyen ſchon ſeit vielen Jahren, und alſo lan-
ge vor der Theuerung, ungeſcheuet getrieben hat,
ſondern auch der Umſtand, daß ſich die mehreſten
auf dem Frickiſchen und Gräniſchen Garten ge-
ſtohlnen Stücke noch in Inquiſitens Gewahrniß
befunden haben, genugſam anzeiget, daß deſſen
Abſicht nicht geweſen ſey, durch deren Verkauf
ſeinem Mangel abzuhelfen, und ſich Brodt zu ſchaf-
fen; wie denn auch, aus gleichen Urſachen, dem
Inquiſiten ſein ehemaliger guter Lebenswandel
nicht weiter zu ſtatten kommen kann:

Als ſind wir, Inhalts der Sentenz, zu er-
kennen bewogen worden.

LXXVI. DECISIO

Auf Verſchicken der Acten von dem Herzoglich Mecklenburg-Schwe-
riniſchen Amte Dömitz zum Heidhof abgefaßt
im September 1768.

In cauſa incendiorum.

THEMATA.

I. Ad indicia delictorum in C. C. C. deſcripta iudicis arbitrium non eſt reſtrictum, ſed praeterea ad varias, quae ſingulis ſpeciebus obvenientibus ex facti circumſtantiis oriuntur ſuſpiciones propitia lege iudex criminalis reſpicit.

II. Ob ſolum defectum in perſona ſcabinorum, caeterum

rite inſtructo iudicio criminali, nulla dicenda non ſunt ea quae acta ſunt, niſi in ipſo procedendi modo vitia quoque commiſſa, eoque iniuriam ſibi factam eſſe reus demonſtret.

SVMMARIA.

Sententia.

1. 2. 3. Decernuntur tormenta ſubiunctis interrogationibus.

Rationes dubitandi.

4. 5. (I) Obſtare videbantur vitia in modo procedendi commiſſa, veluti: ſcabini iniurati adhibiti, teſtes in inquiſitione generali ſpeciatim examinati, Rea ante ſpecialem inquiſitionem indefenſa, eademque ſub vinculis et verberibus interrogata.

6. (II) Corpus delicti incertum, propterea quod dolo vel culpa cuiuspiam ignem excitatum eſſe non conſtet.

7. - 14. (III) Indiciorum legalium, tam *communium*, quam *propriorum* defectus. Neque enim

7. (1) Rea, de qua quaeritur perſona aliunde ſuſpecta eſt, nec

8-13. (2) Materias ad gn em excitandum aptas habuit aut tractauit, neque

9. (3) Res in loco delicti inventas ab ea poſſeſſas fuiſſe ulla ratione apparet.

10. (4) Qui crimen commiſſum iri tantum ſuſpicatus eſt, minas de eodem committendo feciſſe haud dicendus eſt

11. 5) Probabilis non eſt capitalis inimicitiae & vindictae ſtudii, quod ad atrox crimen perficiendum impellere ſolet, cauſa, quae ad enegatae famulitio dimiſſione repetitur.

12. (6) Seceſſio, quam iudicii declinandi cauſa factam eſſe haud conſtat, fuga ſuſpecta haberi nequit.

15 34 (IV) Indicia vero ex facti circumſtantiis orta (1) maxima ex parte eliſa videri poterant, quum (a) cauſam cur incendium ſuſpicata ſit Rea ſatis probabilem allegauerit, et (b) quae praeterea egit ſuſpecta, partim ſummo quo invita detinebatur famulitii taedio, partim rerum ſuarum amittendarum metu excuſata eſſe videantur.

35. 36. (2) Eadem legitime non probata ſed ſuggeſtionibus & verberibus extorta eſſe, a defenſore dicuntur.

37. Hinc (V) vel omnino, vel certe praevio iureiurando abſoluendam fuiſſe ream videri poterat.

Rationes decidendi.

38. Enimuero (I) Ob ſolum defectum in perſona ſcabinorum obuenientem, rite caeterum iudice et actuario iudicio criminali inſtructo, nulla dici ea quae acta ſunt haud poſſunt, niſi accedant vitia in modo procedendi commiſſa, quibus iniuriam ſibi factam eſſe reus oſtendit.

39. (II) Rite autem et diligenter in cauſa ſubſtrata omnia et ſingula a iudice et actuario geſta eſſe ex actis luculenter apparet; at vero

40. (1) Defenſio pro auertenda inquiſitione ſpeciali neceſſaria non eſt, ubi inutilem eam futuram eſſe conſtat.

42. (2) Suo iure agit judex generaliter inquirens, qui teſtibus ea dicit, quae, ut perſonam rei in mentem ſibi reuocent, nota iis eſſe oportet.

42. 43. (3) Reus criminalis, ſtudio quae manifeſte falſa ſunt narrans, in dictis varians et ſibi contradicens, aliaue ratione iudicium maligne eludens, caſtigandus eſt.

44. (4) Quaeſtiones ſubtilius excogitatae, quas ſingularis rei criminalis aſtutia & calliditas neceſſarias reddit, ad illicitas ſuggeſtiones haud ſunt referendae.

45-47. (III) De corpore delicti probabiliter conſtare, ad quaeſtionem decernendam ſufficit; incendia autem, maxime, ubi breui temporis ſpatio interiecto factae, fortuito contigiſſe in dubio haud credendum.

48. (IV) Praeter indicia delictorum in C. C. C. enumerata, & eas, quae ex facti circumſtantiis in ſingulis ſpeciebus oriuntur praeſumtiones reſpicere iudicem oportet.

49.-72. At vero (V.) in cauſa de qua quaeritur indiciorum, partim teſtium dictis, partim Reae confeſſione plene probatorum cumulo grauiſſima tormentisque elidenda ſuſpicio efficitur,

51.-55. (1) Quod praeter Ream alius nemo in ſuſpicionem venit,

56. (2) Quod Rea ſummo famulitii, quo invita et coacta detinebatur taedio affecta fuit, eoque liberari omni modo ſtuduit,

57-73. (3) Quod eadem, alium innocentem criminando ſceleris ſuſpicionem declinare intendit.

58-72. (4) Maxime ſuſpectam ſe geſſit, dum (a) incendia nulla ratione metuenda commiſſum iri praedixit, b) reluctans vicinos ut opem ferrent acclamauit, (c) dum heri aedes flagrabant, ſervitio ſe jam liberari ſaepius dixit, poſtea vero (d) moeroris ſigna dedit.

73. 74. (VI) Applicatio tormentorum determinatur.

1 Auf angebrachte Rüge, eingezogene Erkundigung gehaltene gerichtliche Regiſtraturen, abgefaßte Artikel, der Annen Eliſabeth Chriſtinen F. aus Dadow, darauf gethane gütliche Antwort, unterſchiedlicher Zeugen erfolgte eidliche Auſſagen, auch angeſtellte Confrontation, und übergebene Defenſionsſchrift, wird nach vorgehabtem Rathe auswärtiger Rechtsgelehrten für Recht erkannt:

2 Daß obgedachte Inquiſitin Anne Eliſabeth Chriſtine F. in ihrer Defenſionsſchrift etwas, ſo ihr ſonderlich zu ſtatten kommen möchte, nicht ausgeführet: derowegen dieſelbe, wenn ſie ihr Bekenntniß anderweit in Güte nicht thun will, dem Scharfrichter auf die in den Entſcheidungsgründen beſtimmte Maaſſe zu untergeben ſey: wobey ſie denn mit allem Ernſte zu befragen:

3 Ob ſie nicht in der Nacht vom 31. October bis zum 1. November 1766. zu Altona die Scheuer des Förſters Anckerſtein in Brand geſtecket?

Auf welche Art ſie ſolches gethan?

Ob ſie nicht hierauf in der Nacht vom 16. auf den 17. November daſelbſt auch des Förſters Haus angezündet?

Wie ſolches von ihr geſchehen?

Ob ſie nicht auch zu Gorloſen am 27ſten ebendeſſelben Monaths, nach Mittag den Brand angeſtiftet, wodurch zwo Scheunen im Rauch aufgegangen?

Auf welche Art ſie es gethan?

Was ſie zu dieſen Bränden bewogen?

Was für eine Abſicht ſie dabey gehabt?

Was ſie allenthalben mehr dabey gethan?

Ob ihr jemand dazu Rath und Anſchläge gegeben, oder dabey geholfen habe? und wer?

Wenn nun ihre ſowohl in Güte als vor dem Scharfrichter gethane Auſſage mit beſonderem Fleiſſe aufgezeichnet, und zu den Acten gebracht wird, ſo ergehet, wie weiter zu verfahren, ferner was Recht iſt. V. R. W.

Rationes dubitandi.

4 Obwohl 1) der Defenſor an dem bisherigen richterlichen Verfahren verſchiedenes auszuſetzen gefunden hat, worunter inſonderheit von Beträchtlichkeit zu ſeyn ſcheinet: daß bey dem erſten Verhöre der Inquiſitin, und der Vernehmung des Förſters Ankerſtein nur ein und zwar unbeeidigter, Gerichts-Beyſitzer, auch im Verfolge der Inquiſition unbeeidigte Schöffen gebraucht worden: daß man, ohne die Inquiſitin zuvor mit einer Defenſion gehört zu haben, zur Specialinquiſition geſchritten ſey: daß man in der Generalinquiſition die Zeugen im ſummariſchen Verhöre nicht überhaupt um ihre Wiſſenſchaft oder Muthmaſſungen, ſondern ſogleich namentlich um die Verdächtigkeit der Inquiſitin befraget, weniger nicht die Inquiſitin nicht allemal bandenfrey examinirt; anbey dieſelbe beym Verhöre häufig mit Schlägen behandelt, auch ihr verfängliche Fragen vorgeleget habe. Und obgleich der Defenſor 5
deswegen nicht auf die Caſſirung des Verfahrens dringen will, derſelbe dennoch in den Gedanken ſtehet, daß dieſe Mängel wenigſtens zur Verminderung der wider die Inquiſitinn vorhandenen indiciorum gereichen müßten:

Hiernächſt 2) kein Beſchuldigter peinlich ge- 6
fragt werden mag, wenn nicht von dem angeſchuldigten Verbrechen ſelbſt ein Beweis vorhanden iſt,

art. 6. u. 20. der P. H. G. O.

welcher aber im gegenwärtigen Falle zu ermangeln ſcheinet, da nirgends in den Acten beygebracht iſt, daß die dem Förſter Ankerſtein begegneten Brände boshafterweiſe, oder ſonſten durch Verſchulden eines Menſchen, gewürkt worden ſeyn.

Soviel aber den wider die Inquiſitin vor- 7
waltenden Verdacht betrift 3) allerdings in der Wahrheit beruhet, daß weder von den in der peinlichen HalsgerichtsOrdnung benannten allgemeinen noch beſonderen, entferneten oder nahen indiciis, ſich in den Acten etwas bemerken laſſe:
ſintemalen, erſtlich, die Inquiſitin weder über- 8
haupt eine ſolche Perſon iſt, zu der man ſich die Begehung der ihr angeſchuldigten ſchweren Verbrechen leicht verſehen möchte, noch auch kürzlich vor den Bränden häßlicher und verdächtiger Weiſe mit ungewöhnlichen, verdächtlichen, gefährlichen Feuerwerken, damit man heimlich zu brennen pflegt, umgegangen iſt,

Art. 41. der P. H. G. O.

zweytens, die am Orte des erſten Brandes ge- 9
fundene Bouteille von dem Michel Niebuhr für die ſeinige erkannt worden iſt, und, daß der dabey gelegene Catechismus damals ſich in dem Beſitze der Inquiſitin befunden habe, kein Argwohn
eintritt; gleichergeſtalt die von ihr geäuſſerte Be- 10
ſorgniß des erfolgten erſten Brandes nicht für eine nachher erfüllte Bedrohung zu achten iſt; an-
bey, drittens, die ſtandhafte Weigerung des 11
Förſters Ankerſtein, die Inquiſitin ihres Dienſtes zu entlaſſen, und die von ihm gemachte Veranſtaltung, bey ihren böslichen Entweichungen ſie allenfalls mit Gewalt zu ihrem Dienſte wieder zurück zu bringen, keine ſolche Widerwärtigkeiten ge-

geweſen, welche die Inquiſitin zu dem abſcheuli-
chen Entſchluſſe hätte bringen können; ſich an
ihrem Brodherrn mit Feueranlegen zu rächen:
wie ſie denn ſelbſten zu erkennen gegeben, daß
ſie niemals Urſache gehabt habe, mit dem Be-
tragen ihrer Herrſchaft unzufrieden zu ſeyn, gleich-
wie man auch auf der andern Seite an ihrer
Dienſtarbeit nichts ſonderliches auszuſetzen gefun-
12 den hat: weniger nicht, viertens, ihre heim-
liche Entfernungen um ſo weniger für eine Flucht
und Vermeidung des Gerichtes anzuſehen ſind,
als ſie kundigermaaſſen durch die Ungewohnheit
des Dienens dazu bewogen worden, auch ſich
nicht unſichtbar gemachet, ſondern zu ihrem ohn-
13 weit wohnenden Vater begeben hat; wobey fünf-
tens, noch in ſonderliche Betrachtung kommen
will, daß bey der Inquiſitin von ſolchen Dingen,
die zu Erregung eines Brandes dienen, ſich über-
all keine Spur hat antreffen laſſen.

14 Derowegen nicht abzuſehen ſeyn möchte, wie
bey dieſem Mangel an allen von den Geſetzen be-
ſtimmten redlichen Anzeigen, mit Beyfall der
Rechte der Inquiſitin die peinliche Frage zuer-
kannt werden könne;

15 Zumalen da 4) die in den Acten wider die
Inquiſitin liegenden Verdächtigkeiten, von ſol-
cher Beſchaffenheit ſind, daß der Defenſor bey je-
der derſelben zu ihrer Entkräftung etwas mit ei-
nigen Scheine anzuführen gewußt hat.

16 Wie denn ſo viel den erſten Brand be-
trifft, die Inquiſitin, obgleich nach vielen von
einander abweichenden und in Widerſpruch ſtehen-
den Auſſagen darauf beſtanden, von einem der
Jungen ihres Bruders gehört zu haben, daß der
Michael Niebuhr zu Dadow mit dem rothen Hah-
ne gedrohet habe,

ad art. inquiſ. 103. *et* 104.

et ad interr. 3. *Protoc. ſub lit. M.*

woraus denn Defenſor die Folge ziehet, daß, da
hierdurch der Inquiſitin vor die Gefährlichkeit die-
ſes Menſchen eine groſſe Furcht beygebracht wor-
den, die hernach der Ankerſteinin beym Kartuf-
felausgraben gethane Eröffnung dieſer Furcht ein
gleichgültiger und ganz ohnverfänglicher Umſtand
ſey, und alſo die am Abend vor dem erſten Bran-
de gegen die übrigen Domeſtiken geäuſſerte Be-
ſorgniß, daß der Michel Niebuhr in der folgenden
Nacht das Haus oder die Scheune anzünden möch-
te aus dem nehmlichen unverfänglichen Geſichts-
17 punkt betrachtet werden müſſe; wogegen nichts
thue, daß die Inquiſitin fälſchlich vorgegeben,
als ob ſie beſagten Niebuhr kurz vorher habe
vorbey gehen geſehen, indem es gar wohl mög-
lich, daß eine andere dieſem ähnliche vorbeyge-
hende Perſon wenigſtens die Furcht vor den Nie-
buhr bey der Inquiſitin wieder erneuert, und ſie
bewogen habe auch das übrige Geſinde dieſer
Furcht theilhaftig zu machen; wobey der für die
Inquiſitin ſonſt höchſt verdächtige Umſtand, daß
in derſelben Nacht ihre ohne wahren Grund ge-
äuſſerte Beſorgniß dennoch in die Erfüllung ge-
treten iſt, durch den eben ſo befremdlichen Um-
ſtand, daß man bey der Brandſtätte wirklich ei-
ne dem Niebuhr zugehörige Bouteille gefunden
hat, vieles von ſeiner Erheblichkeit wieder zu ver-
lieren ſcheinet; in welcher Vorausſetzung denn 18
auch die übrige Aufführung, welche die Inquiſi-
tin vor, bey und nach dem erſten Brande geäuſſert,
in einer ganz anderen Geſtalt erſcheinet, inſonder-
heit wenn man dasjenige, ſo die Inquiſitin zu ihrer
Entſchuldigung dagegen angeführet hat, dabey zu
Hülfe nimmt: angeſehen a) die gegen die Förſterin 19
geführte Rede der Inquiſitin: daß ihr Dienſt ihr
noch Schimpf und Schande bringe, die unge-
zwungene Erklärung leidet, daß es ihr überhaupt
zur Schande gereiche, daß ſie bey den häuslichen
Umſtänden ihres Vaters, anderen Leuten um
Brodt und Lohn diene: b) die Inquiſitin wenn ſie 20
Abends nach dem Brande ſich ungebärdig geſtel-
let, die Hände gerungen, und geſagt hat: ſie
müſſe ſich noch Leid anthun, und erſäufen, zu
ihrer Entſchuldigung anzuführen weiß, daß alles
dieſes nicht die Wirkung eines böſen Gewiſſens,
ſondern des Verdruſſes über die Fortdauer ihres
Dienſtes geweſen ſey: aus welchem Ueberdruſſe
ſich auch c) ihre Aeuſſerung beym Brande: daß 21
ihr Herr, da ihm nun alles Futter verbrannt ſey,
ſie nunmehro doch wohl aus dem Dienſte laſſen,
und ſie alſo nicht länger bleiben ſondern wieder
nach Dadow gehen werde, auf eine unnachtheili-
ge Art erklären läßt: gleichermaaſſen d) die von 22
der Inquiſitin angeführte Urſache, warum ſie
ſonſten im Bette ihre Kleider am Leibe behalten,
und in der Nacht des Brandes in Strümpfen zu
Bette gegangen ſey, ſo wenig als e) ihr Vorge- 23
ben, daß ſie ſich deswegen nicht ſogleich bequemet,
auf Geheiß des Jägers, nach Eldena zu gehen,
und daſelbſt um Hülfe zu rufen, weil ſie zuvor
ſich habe vollends ankleiden und ihre Sachen ret-
ten wollen, mit der Wahrſcheinlichkeit ſtreitet:
auch f) daß von der Inquiſitin auf die Ermah- 24
nung des Förſters: ſie ſolle das Weinen unter-
laſſen, ſonſt könne man arge Gedanken auf ſie
haben, beobachtete Stillſchweigen, nicht wohl
für eine Einräumung ihrer Verſchuldung geach-
tet werden mag: Im übrigen der Umſtand, daß 25
die von dem Förſters-Knecht zugemachte kleine
Thür neben der Scheune, beym Brande offen
gefunden worden, in Abſicht auf die Inquiſitin
ganz gleichgültig iſt, zumal da, vermöge der Acten,
dieſe Thür auch von auſſen aufgemacht werden
konnte:

Ferner, im Betreff des zweiten Brandes, 26
erſtlich die Inquiſitin beſtändig leugnet, daß ſie
zuvor ihr Zeug nach Dadow geſchaffet, und ſich
hernach beym Brande ganz ſtill und ruhig verhal-
ten habe, auch von dieſen Umſtänden kein hin-
länglicher Beweis vorhanden, vielmehr wahr-
ſcheinlich gemacht worden iſt, daß ein beträchtli-
cher Theil ihrer Kleidungsſtücke mit verbrannt
ſey,

ſey, und ſie während des Brandes, über dieſen
Verluſt gejammert und geweinet habe: ſodann
27 zweytens, der Umſtand, daß die Inquiſitin
vor dieſem Brande ihre Hemder auf einem Orte
zuſammen gelegt, und hernach gerettet hat, die
Verdächtigkeit als ob ſie dabey mit den Gedan=
ken Feuer anzulegen umgegangen ſey, durch
ihr Vorgeben, daß ſie ihre Hemder zur bevor=
ſtehenden Wäſche geſammlet habe, deswegen ab=
zuwenden ſcheinet, weil nach der Auſſage der För=
ſterin, und deren Magd, man damals wirklich
eine Wäſche vorgehabt hat: hiernächſt, drit=
28 tens, wenn die Inquiſitin am Tage vor dieſem
zweeten Brande, gegen Peterſens Tochter die
Beſorgniß, daß das Haus auch noch abbrennen
werde, und zugleich geäuſſert hat, daß ſie nicht
länger bey ihrem Herrn bleiben könne, dagegen
in Erwägung kommen möchte, daß, daferne die
Inquiſitin wirklich unſchuldig ſeyn, und ſich ein=
gebildet haben ſollte, daß das erſte Feuer von
dem Michel Niebuhr angelegt worden ſey, ſie
vernünftiger Weiſe habe auf die Beſorgniß, daß
gedachter Niebuhr es bey dem erſten Brande nicht
werde bewenden laſſen, und folglich zu dem Ent=
ſchluß gebracht werden können, den ihr ohne=
hin verhaßten Dienſt zu verlaſſen: Ferner,
29 viertens die Inquiſitin mit Beſtändigkeit läug=
net, daß ſie, ſo bald Feuer gerufen worden, in
voller Kleidung erſchienen ſey, und in Anſehung
dieſes Umſtandes keinen vollkommenen Beweis
wider ſich hat, geſtalten aus den Auſſagen des
Förſters und deſſen Ehefrauen, ſich nichts mit
Zuverläſſigkeit abnehmen läßt, beſonders da ſich
dieſe Leute damals in einer ſolchen Conſternation
befunden haben, die ſie verhindert hat auf die
Bekleidung der Inquiſitin ein genaues Augen=
merk zu haben, welche Verwirrung den Knecht
gleichfalls an richtiger Beobachtung derſelben
30 verhindert haben kann; wie denn inſonderheit der
bewieſene Umſtand, daß die Inquiſitin keine
Schuhe an den Füſſen gehabt, ihrem Angeben,
daß ſie in der Geſchwindigkeit nur einige Klei=
dungsſtücke um ſich geworfen habe, einen Schein
31 der Wahrheit giebt: Endlich, fünftens, das
nach dieſem zweeten Brande abermals erfolgte
unbewilligte Weichen der Inquiſitin aus ihrem
Dienſte, eben ſo wohl den täglich zunehmenden
Ueberdruß, als das Bewußtſeyn eines begange=
nen Verbrechens zum Grunde haben konnte, be=
ſonders da ſie nicht gänzlich ausgetreten, ſondern
ſich in Dadow aufgehalten, und ohne Gewalt wie=
der bey ihrem Herrn geſtellt hat.

32 Welche Betrachtungen ihr auch gegen den
in Abſicht auf den dritten zu Gorloſen erfolgten
Brand wider ſie entſprungenen Argwohn zu
ſtatten kommen, indem ihr bey dieſen gefährli=
chen Umſtänden nicht zu verdenken geweſen, daß
ſie bey dieſem Brande der Marie Niemannin ge=
ſagt: ihr ſey angſt, daß ſie noch einmal abbrenn=
ten, und man müßte vermuthen, daß man mit
aufbrennte, ferner, daß ſie ſich hernach gegen die
andere Magd verlauten laſſen: ſie könne unmög=
lich länger bleiben, ſie brennten noch einmal auf,
man wäre ſeines Lebens nicht ſicher, welche Furcht
ſie gar leicht bewegen konnte, nach dem Brande
abermals aus dem Dienſte zu laufen, und ſich der
Rückkehr zu widerſetzen, auch lieber in alle Welt
zu gehen, als ferner der Gefahr ſich auszuſetzen,
und in dem ihr ſo unerträglichen Dienſte zu ver=
bleiben, wiewohl ſie ſich auch bey dieſer letzten
Entweichung endlich eines beſſeren bedacht, und
bey ihrer Herrſchaft wieder eingefunden hat. Und 33
obgleich die Inquiſitin überführet iſt, daß der För=
ſter Ankerſtein ihr bey Ertheilung des Abſchiedes
zu erkennen gegeben, daß er ſie für die Urſache
ſeines bisherigen Unglücks halte, und ſie, ohne
etwas darauf zu antworten, davon gegangen ſey,
dennoch eines Theils die Inquiſitin leugnet, die=
ſe Beſchuldigung gehöret zu haben, andern Theils
aber dieſe letztere etwas unverſtändlich und zwey=
deutig geſchehen, folglich es möglich iſt, daß die
Inquiſitin, weil ſie ſolche nicht verſtehen können,
nichts darauf verſetzet hat: weiter, die Inquiſi= 34
tin die Beſchuldigung, daß ſie beym entſtande=
nen dritten Brande ſich ſogleich entfernet habe,
die ganze Nacht weggeblieben, und erſt des Mor=
gens wieder zum Vorſchein gekommen ſey, da=
durch abzulehnen geſuchet, daß ſie durch die Auſ=
ſage der Wittwe Langin, des Förſters Ankerſtein,
und anderer Zeugen, glaublich gemachet, daß ſie
wenigſtens anfänglich, mit Waſſerholen, Ret=
tung eines Bettes, und Beachtung des Viehes,
Hülfe geleiſtet habe, anbey wenn ſie hierauf ſich
in das Haus der Haſemeiſterin begeben, und da=
ſelbſt bis an den Morgen geſchlafen hat, dagegen,
nicht ohne Anſchein, vorgibt, daß ſolches we=
gen gehabten Zahn= und Kopfſchmerzes geſchehen
ſey;

Ueberdem 5) nicht alle wider die Inquiſitin 35
aufgebrachte indicia völlig erwieſen ſind, und
nach dem Dafürhalten des Defenſors die Ein=
räumung einiger derſelben, theils durch ſugge=
ſtiones und andere verfängliche Fragen, theils
durch Schläge von der Inquiſitin herausgelocket
worden. Wannenhero derſelben auch die häufi= 36
gen Abänderungen, Widerſprüche und Widerru=
fungen bey ihren Auſſagen nicht zur Laſt zu legen
ſeyn möchten.

Solchergeſtalt alſo, daß in gegenwärtiger 37
Sache, theils wegen Geſetzwidrigkeit des richter=
lichen Verfahrens, Mangels des corporis deli=
cti, und der in den Geſetzen namentlich enthalte=
nen Anzeigen, theils wegen Unerheblichkeit und
allenfalls erfolgter Erledigung des wider die In=
quiſitin beygebrachten Argwohnes, die ſcharfe
Frage keinesweges ſtatt finde, und daher die In=
quiſitin hätte gänzlich von der Inquiſition entbun=
den und losgeſprochen, oder höchſtens mit dem
Reinigungseide beleget werden ſollen, es das An=
ſehen gewinnet;

Rationes decidendi.

Dennoch aber und dieweil 1) wenn, wie hier 38
ge=

geſchehen, die peinliche Unterſuchung von dem Richter mit gehöriger Zuziehung eines tüchtigen Gerichts-Schreibers geführet worden iſt, der Proceß wegen Ermangelung einer oder der andern Eigenſchaft, welche die Poſitiv-Geſetze von den Beyſitzern oder übrigen Gerichtsperſonen erfordern, als nichtig nicht angefochten werden mag, daferne der Beſchuldigte darzuthun nicht im Stande iſt, daß in der Art des Verfahrens Nichtigkeiten begangen, oder ihm ſonſten die Juſtiz verweigert worden ſey,

Kress *ad art.* 1. C. C. C. §. 8.

Pufendorf *in proceſſu crim. Luneb. c.* 5. §. 22. *ſqq.*

39 Und die vorliegenden Acten von der mühſamen Sorgfalt des delegirten Richters, alles was zum Weſen des Inquiſitionsproceſſes und zur Entdeckung der Schuld oder Unſchuld der Inquiſitin nöthig war, zu beobachten, genugſam zeugen;
40 im Gegentheil aber die Erinnerungen des Defenſors nicht beweiſen, daß der Inquiſitin zu nahe geſchehen ſey, allermaaſſen bereits in der Generalinquiſition ſolche Anzeigen wider die Inquiſitin zum Vorſchein gekommen waren, welche die Unmöglichkeit, durch den Weg Rechtens die Specialinquiſition abzulehnen überzeugend zu erkennen gaben, mithin eine Defenſion unnütz geweſen ſeyn, und nur zum Aufenthalte der Juſtiz-
41 pflege gedienet haben würde: anbey die gerichtliche Erinnerung der ſummariſch abgehörten Zeugen an die Perſon der Inquiſitin keine Suggeſtion, ſondern alſo beſchaffen iſt, daß demohngeachtet den Zeugen unbenommen geblieben, ihre Ausſagen zum Vortheile der Inquiſitin zu thun, auch nach der damaligen Lage der Umſtände
42 nicht füglich hat unterlaſſen werden können: weniger nicht, nach dem Zeugniſſe der Acten, im Verfolge der Unterſuchung die Inquiſitin bey ihren ſämmtlichen Verhören und Confrontationen
43 der Banden entlediget worden: ſo viel aber die ihr widerfahrnen Schläge anbelanget, aus den Acten ſich veroffenbaret, daß ſolche nicht zu Herausbringung eines Geſtändniſſes, ſondern bloß zur Bändigung ihrer Widerſpenſtigkeit und zur Ahndung ihrer gefliſſentlichen Unwahrheiten, Verdrehungen und Widerſprüche gebraucht worden ſind, daß alſo der dadurch etwa begangene Exceß auf die Freyheit des Willens der Inquiſitin kei-
44 nen widrigen Einfluß gehabt hat: wie denn auch keine verfängliche, wohl aber ſolche Inquiſitionalartikel ſich bemerken laſſen, welche der Unbeſtändigkeit und Argliſt der Inquiſitin angemeſſen ſind: ſolchemnach die gegen die Beſetzung des Gerichts und die Art des Verfahrens gemachten Einwendungen, da der Inquiſitin dadurch in der Hauptſache kein Nachtheil geſchehen, zur Verminderung des gegen ſie vorhandenen Verdachtes nichts beyzutragen vermögen:

45 Sodann 2) die Rechte zur Statthaftigkeit der peinlichen Frage nicht ſchlechterdings eine völlige Gewißheit des corporis delicti erfordern, ſondern auch genug ſeyn laſſen, wenn eine hinlängliche Wahrſcheinlichkeit von einem begangenen Verbrechen vorhanden iſt,

Art. 6. u. 20 der P. H. G. O.

Boehmer *ad Carpzov. q.* 108. *obs.* 1.

woran es aber im gegenwärtigen Falle um ſo we- 46
niger fehlet, als die allerwenigſten Brände ohne menſchliches Verſchulden entſtehen, folglich überhaupt im zweifelhaften Fall vermuthet wird, daß ein Brand mit Vorſatz oder durch Nachläſſigkeit gewirket ſey;

L. 3. §. 1. *D. de off. praef. vigil.*

L. 11. *D. de peric. & commod. rei vend.*

Hertius *in parcem. iur. germ. cent. I. paroem.* 22.

Kress *ad art.* 125. §. 4.

insonderheit aber allhier die Erwägung, daß die beiden Brände zu Altona in wenigen Tagen auf 47
einander gefolget, und der Förſter Ankerſtein mit Verlegung ſeines Aufenthaltes nach Oorloſen, auch ſein Unglück dahin gezogen, da ihn daſelbſt ſogleich der dritte Brand betroffen hat, um ſo weniger zweifeln läßt, daß dieſe Feuersbrünſte angeleget worden ſeyn, als ſich keine Spur von einer zufälligen Urſache des entſtandenen Feuers findet, und die Vermuthung der geſchehenen Anlegung durch die Verdächtigkeiten der Inquiſitin ohnſtreitig einen ſolchen Grad der Gewißheit erhält, welcher die peinliche Frage wirken kann

Boehmer *l. c.*

Ferner 3) aus dem Begriffe des Feueranlegens ſich ſofort die Unmöglichkeit veroffenbaret, ei- 48
ne gewiſſe Anzahl der Anzeigen, oder auch nur deren Arten zu beſtimmen; geſtalten auch die in der peinlichen Halsgerichtsordnung vorkommenden Anzeigen, ausdrücklich nur Beyſpielsweiſe angeführet, und die Richter in den übrigen Fällen, weil ſie alle zu beſchreiben unmöglich, auf die Rechts-Analogie und die Regeln der Wahrſcheinlichkeit verwieſen worden ſind;

art. 7. 18. 24. 27. 34. 35. der P. H. G. O.

Wannenhero nicht folget, daß, daferne keine von 49
den in der P. H. G. O. beſchriebenen Anzeigen auf die Inquiſitin ſeine vollkommene Anwendung leidet, keine andere denenſelben ähnliche Anzeigen eintreten und gleiche Wirkung haben können.

Wenn man nun 4) die in den Acten wider 50
die

die Inquiſitin erwachſenen Verdächtigkeiten, ein-
zeln und auſſer ihrer Verbindung betrachtet, frey-
lich nicht zu läugnen iſt, daß ſich gegen die meh-
reſten derſelben mit einigem Anſcheine etwas ein-
wenden läßt, welches ſich aber größtentheils erle-
diget, wenn alle verdächtige Umſtände mit ein-
ander verknüpfet, und in ihrem Zuſammenhange
51 erwogen werden; Solchergeſtalt alſo hier gleich
anfänglich zu bemerken, daß auſſer der Inquiſi-
tin niemand ausfündig zu machen geweſen, auf
den einiger Verdacht fallen könnte, indem ſo viel
die Anne Lieſe Schülerin und den Michel Niebuhr
anbelanget, die wider ſie ergangenen Acten ange-
ben, daß jene in Anſehung dieſes Feueranlegens
offenbar unverdächtig befunden worden, von
dem Niebuhr hingegen bewieſen iſt, daß er ſich
zur Zeit des erſten Brandes und den ganzen Tag
zuvor, einige Meilen weit davon abweſend befun-
den habe, Mithin da derſelbe ſonſten des Feuer-
anlegens niemals verdächtig, auch bey den fol-
genden Bränden bereits in der Haft geweſen, ſich
hieraus veroffenbaret, daß dieſer Niebuhr an kei-
nem der drey Feuersbrünſte einigen Antheil gehabt
52 habe; Allermaaſſen, ob man gleich ohnweit der
abgebrannten Scheune eine Bouteille gefunden,
die er für die ſeinige erkannt hat, doch nicht bey-
gebracht iſt, daß ſie noch kurz vor dem Brande in
deſſen Beſitze geweſen, ſie auch ſchon lange vor dem
Brande daſelbſt gelegen haben, und nicht bemerkt
worden ſeyn kann, wie ſich denn im folgenden zei-
gen wird, daß ſogar auch dieſer Umſtand den
53 Verdacht gegen die Inquiſitin vermehre. Gleicher-
geſtalt die Geſchichte, welche der Defenſor in ſei-
nem Nachtrag zur Defenſion, von zween Bran-
denburgiſchen Bauern, welchen der Förſter An-
kerſtein ehemals durch die Anzeige ihres verbotenen
Holzfällens eine Beſtrafung zugezogen haben ſol-
le, vorgebracht hat, wenn ſie auch erwieſen wer-
den könnte, bey ſo vielen wider die Inquiſitin ein-
tretenden Verdächtigkeiten, allhier in keine Be-
54 trachtung kommen mag; dieſe indicia aber, wenn
ſie nicht einzeln, ſondern in ihrem den Acten ge-
mäſſen Zuſammenhange betrachtet werden, in ei-
ner ſolchen Verbindung mit den entſtandenen Brän-
den ſich befinden, welche durch die Bemühung des
Defenſors nicht gehoben worden, und übrigens
von der Beſchaffenheit ſind, daß ſie nichts gerin-
geres, als die peinliche Frage nach ſich ziehen
können;

55 Anerwogen die Inquiſitin gegen ihren Dienſt
bey dem Förſter Ankerſtein, kurz nach deſſen An-
tretung, einen ſo heftigen Widerwillen gefaſſet,
daß ihr ſolcher ſchlechterdings unerträglich vorge-
kommen iſt, weswegen ſie auch die aus dem
Dienſte gehende Magd Bucken wiewohl vergebens
erſuchet, an ihrer Stelle im Dienſte zu bleiben,
und in groſſer Traurigkeit ihrer Brodtfrau geſaget
hat, ihr Dienen bringe ihr noch Schimpf und
56 Schande. Ebenderſelben ſie hernach bey einer an-
deren Gelegenheit beyzubringen geſuchet, als ob
ein hinkender Bettler und Landſtreicher, Namens
Michel Niebuhr ein gefährlicher Kerl ſey, und
mit Feuer drohe, ohngeachtet weder dieſer Menſch
wegen Brennerey im Gerüchte, noch der Inquiſi-
tin, nach ihrer eigenen Auſſage, etwas davon be-
wußt geweſen; und ob ſie gleich nachher die Spra-
che wieder geändert, und vorgegeben, daß einer von
den Jungens ihres Bruders geſaget habe: der Mi-
chel Niebuhr drohe mit dem rothen Hahne, ſie doch
nicht die mindeſte Urſache gehabt, zu beſorgen,
daß dieſer Kerl dem Förſter Ankerſtein einen
Brand anſtiften werde. Am 31. October 1766. 57
Abends, als ihre Herrſchaft verreiſet geweſen, und
ſie nicht, wie ſonſt gewöhnlich, mit der anderen
Magd in einem Bette, ſondern allein ſchlafen
ſollen, ſie dem Jägerburſchen geſagt, daß dieſer
Niebuhr vor dem Förſter Gehöfte vorüber gegan-
gen ſey, und ihn gewarnet, er möchte ſein Geld
bewahren, damit es von dieſem gefährlichen Kerl
nicht geſtohlen werde: Hierauf eben dieſe Eröff-
nung zween anderen Dienſtbothen des Förſters
gethan, und dabey ihre Beſorgniß geäuſſert, daß
dieſer Niebuhr die Nacht das Haus oder die Scheu-
ne anzünden möchte; Nachdem hierauf zween 58
Domeſtiquen ſchlafen gegangen, und der dritte
in der Stube beym Lichte eingeſchlafen, die In-
quiſitin die Stube verlaſſen, das Licht mit ſich ge-
nommen, und den Schlafenden im Dunkeln ſitzen
laſſen, welcher hernach erwachet, und nachdem
er die Inquiſitin auſſen vor ihrer Schlafkammer
zur Rede geſtellet, warum ſie ihm das Licht hin-
weg genommen habe, ſich gleichfalls zu Bette
begeben hat; Kurz darauf des Förſters Scheune
im Brande geſtanden, Feuer gerufen worden,
die Inquiſitin ſogleich, wenigſtens nicht im Hem-
de, ſondern in einiger Bekleidung erſchienen, und
ſich nicht eher auf Geheiß des Jägers, nach El-
dena zu gehen, und Hülfe zu rufen bequemet, als
bis ſie von dieſem mit Schlägen bedrohet worden; 59
Bey dem Brande die Inquiſitin fortgefahren den
vorbeygegangenen Niebuhr für den Brenner aus-
zuſchreien, auch den Ort bemerket haben will, wo
er ſein Lager werde gehabt haben; Anbey an der 60
Brandſtätte eine Bouteille und ein Catechismus ge-
funden worden, von welchen Stücken ſogleich ſich das
Gerücht verbreitet, daß jene dem Niebuhr zu-
gehöre, dieſer aber von ihm einem dortigen Ein-
wohner von der Fenſterbank hinweggeſtohlen wor-
den ſey; weiter, mehrgedachter Niebuhr aufge- 61
ſucht und als beſchuldigter Brenner zur Haft ge-
bracht, allein unſchuldig befunden worden, indem
in ſeiner Inquiſition die Unmöglichkeit, daß er
zur Zeit dieſes Brandes zu Altona habe gegen-
wärtig ſeyn können, ſich veroffenbaret hat. Wie 62
denn ſelbſt die Inquiſitin, die in jener Inquiſition
als Zeuge gebraucht werden ſollte, im Gerichte
eingeſtanden, daß ſie nicht eidlich erhärten kön-
ne, Abends vor dem Brande den Michel Nie-
buhr zu Altona geſehen zu haben; Woraus denn
die nothwendige Folge entſpringet, daß die Inqui-
ſitin wider beſſeres Wiſſen gegen die Domeſtiquen
des Förſters behauptet, daß dieſer Niebuhr vor-
beygegangen, und daß ihre angegebene Furcht
für einen Brand nur erdichtet geweſen ſey.
Wenn man nun hierbey ferner bedenket, daß die

Inquiſitin ſolchergeſtalt eine Feuersbrunſt, die
ſich damals gar nicht beſorgen ließ, vorher ge-
ſaget, und die That von einem Menſchen beſorgen
wollen, der weder ihr, noch anderen Leuten des-
wegen verdächtig war, und deſſen Gegenwart ſie
63 nicht vermuthen konnte; wenn ferner in Erwä-
gung gezogen wird, daß die gefundene Bouteille
dem Niebuhr zwar zugehöret, aber von ihm zur
Zeit des Brandes nicht hat dahin geleget werden
können, und doch ſogleich das Gerücht ſich ver-
breitet hat, daß dieſe Bouteille dem Niebuhr ge-
höre, welcher auch den Catechismum geſtohlen
habe; der ehemalige Beſitzer dieſes Buches aber
zu welcher Zeit und wie es abhanden gekommen
ſey, nicht hat angeben können; mithin die Hinle-
gung dieſer beyden Stücke mit zu dem ausgedachten
Plane der Inquiſitin, den Niebuhr als den Thä-
ter ihrer eigenen Bosheit unterzuſchieben, gehö-
64 re: weniger nicht, wann man hiebey in Erwägung
ziehet, daß die Inquiſitin noch im währenden
Brande ſich herausgelaſſen: da ihrem Herrn nun
alles Futter verbrannt ſey, ſo würde er ſie nun
doch wohl aus dem Dienſte laſſen, und ſie würde
nicht bleiben, ſondern wieder nach Dadow gehen,
ferner: daß die Inquiſitin Abends nach dem Bran-
de ſich ungebärdig geſtellet, die Hände gerungen,
und ſich verlauten laſſen, ſie müſſe ſich noch Leid
anthun und erſäufen, man bey allen dieſen Um-
ſtänden der geſunden Vernunft entſagen müßte,
wenn man behaupten wollte, daß dieſe ganze
Reihe von Verdächtigkeiten, welche einen mit
Spitzfündigkeit ausgedachten Plan vorausſetzen,
bloß von ungefähr und ohne bösliches Mitwirken
der Inquiſitin, erfolgt ſey;

65 Und gleichwie dieſe Verdächtigkeiten die In-
quiſitin zur ſcharſen Frage qualificiren würden,
wenn es auch nur beym erſten Brande geblieben
wäre, alſo dieſes Mittel die Wahrheit herauszu-
bringen um ſo ungezweifelter ſtatt findet, da auf
den erſten Brand noch zween andere erfolget, die
von den gegen die Inquiſitin ſtreitenden indi-
ciis in ihrer völligen Stärke und genaueſten Ver-
66 knüpfung begleitet worden ſind: da die Inquiſi-
tin vor dem zweeten Brande a) ihre Hemder
ſorgfältig zuſammen geſuchet, auch ſolche hernach
67 gerettet, b) der Tochter des Peterſens ihre Be-
ſorgniß für einen zweeten Brand und ihre Ent-
ſchlieſſung nicht länger im Dienſte zu bleiben, zu
68 erkennen gegeben, c) auch bey dieſem Brande
ſo gleich wach geweſen, und in einiger Kleidung
ſich gezeiget, anbey aber zur Urſache ihrer Wach-
ſamkeit eine ganz unglaubliche Erzählung von den
in ihrer Kammer geflogenen brennenden Hüh-
nern gemacht; und ſich hernach abermals gegen
ihres Brodherrn Willen aus dem Dienſte bege-
ben, und entfernet hat: gleichergeſtalt bey ent-
ſtandenem dritten Brande d) vor Löſchung des 69
Feuers hinweggegangen, in einem anderen Hau-
ſe ruhig geſchlafen, und bey ihrer Rückkunft in
ihres Brodherrn Haus nichts als Zahnſchmer-
zen und Kopfwehe vorzuſchützen gewußt: endlich
e) kurz darauf abermals aus dem Dienſte gewi- 70
chen, und, als ſie reclamirt worden, ins Bran-
denburgiſche gelaufen, nächſtdem zwar zu ihrem
Herrn zurückgekehret, aber, nachdem ſie ſolcher
hierauf ihres Dienſtes endlich entlaſſen, jedoch ihr
dabey eröffnet, daß er ſie für die Urſache ſeines
Unglücks halte, darauf nichts zu antworten ge-
wußt, ſondern ſich ſtillſchweigend hinwegbegeben
hat: wozu f) noch kömmt, daß ſie bey dem ei- 71
nen Brande ſogleich bey deſſen Entſtehung den
Knecht beſchuldiget, daß er ſolchen durch das
Tobackrauchen erreget habe, da doch nachher das
Gegentheil beygebracht worden iſt:

Weiter 5) die mehreſten dieſer indiciorum 72
entweder auf dem eigenen Geſtändniſſe der Inqui-
ſitin beruhen, welches aber durch ihre angehäng-
ten unwahrſcheinlichen Erklärungen wenig oder
nicht hat entkräftet werden können, oder auf der
Auſſage zweener unverwerflichen Zeugen beru-
het, und ſchonangezeigtermaaſſen, die Inquiſi-
tin ſo wenig durch ſuggeſtiones und verfängliche
Fragen, als mit Gewalt zu ihrem Geſtändniſſe
gebracht worden iſt;

Inzwiſchen 6) doch der Umſtand, daß bey 73
dem erſten Brande an der Brandſtätte ſolche Par-
celen, die ein anderer als die Inquiſitin damals
im Beſitze gehabt haben kann, gefunden worden,
und daß es allerdings befremdet, wie die Unan-
nehmlichkeit ihres Dienſtes, und die beharrliche
Weigerung des Förſters, ſie ihres Dienſtes zu
entlaſſen, die Inquiſitin zu dem verzweifelten Ent-
ſchluſſe gebracht hat, durch ein ſo groſſes Verbre-
chen ihre Entlaſſung zu erzwingen, unſer Colle-
gium bewogen hat, den ſicherſten Weg zu gehen,
und den gelindeſten Grad der Peinigung zu wäh-
len;

So iſt die Inquiſitin bey beharrlicher Wei- 74
gerung ihres gütlichen Bekenntniſſes, dem Scharf-
richter auf dieſe Maaſſe zu untergeben, daß er
ſie ausziehe, entblöſſe, zur Leiter führe, die zur
Peinlichkeit gehörigen Inſtrumente vorzeige, die
Daumenſtöcke anlege, und damit zuſchraube, je-
doch daß es bey dem, wie jetzt gedacht, verblei-
be, und mit derſelben weiter nichts vorgenommen
werde, auch die Marter nicht über eine Viertel-
ſtunde daure. **W. R. W.**

LXXVII. DECISIO

Auf Verſchicken der Acten von der Königlichen Churfürſtlichen Regierung der verpfändeten Grafſchaft Bentheim, in Unterſuchungs-Sachen wider Jan Herm Str. abgefaßt im April 1773.

In cauſa furti.

THEMATA.

I. Exemplum indiciorum furti, prima ſpecie graviſſimorum, ſed magna ex parte infirmatorum.

II. Reus criminalis, praeſtito iureiurando *purgatorio* abſolutus, expenſas *inquiſitionis* ferre non tenetur, niſi culpa ſua ſuſpicioni cauſam dederit.

SVMMARIA.

Sententia.

1. 2. Reo furti ſuſpecto iusiurandum *purgatorium* iniungens.

Rationes dubitandi.

3. 4. 5. (I) Medium eruendi veritatem, niſi de corpore delicti conſtet, haud decernendum eſt.

6.-14. (II) Grauiſſima et tormentis elidenda ſuſpicione oneratus credi poterat reus de quo quaeritur, qui

6. 7. (1) pro officii, quod circa rem geſſit, ratione, eam furto ablatam eſſe ignorare haud potuit, & tamen ſe ignoraſſe contendit.

8. 10. 11. 12. (2) Actionibus ſuis, tum committendi criminis propoſitum, tum eiusdem commiſſi conſcientiam prodidiſſe videtur.

9. Maxime quum (3) accederet tempus noctis et occaſio crimini committendo peropportuna.

15. (III) Reus criminalis, iureiurando criminis ſuſpicionem declinans, in expenſas tamen condemnandus eſt.

Rationes decidendi.

Enimuero

16. 17. (I) De corpore delicti probabiliter conſtare ſufficit, ut jusiurandum purgatorium reo iniungi poſſit.

18.-36. (II) Vis indiciorum, quibus reus premi videtur, multum infirmatur eo, quod

19.-23. (1) Praeter reum, et aliis rem auferendi occaſio data erat.

25. (2) Reus non eſt eius generis homo, in quem ſuſpicio criminis aliunde cadit.

Accedit, quod 26.-29. (3) nulla prorſus furti commiſſi veſtigia penes reum inuenta ſunt.

30.-36. Hinc vero (4) ea, quae prima ſpecie grauem ſuſpicionem dabant, tum indifferentia, tum minus ſuſpecta apparent.

Sed tamen 37. (III) quae ſupereſt ſuſpicio iureiurando elidenda eſt.

38. (IV) Reus criminalis iureiurando ſe purgans non ſemper expenſarum oneri obnoxius eſt, ſed vbi propria culpa indiciis locum dedit.

In Unterſuchungsſachen wider Jan Herm
1 Str. aus Rheine im Hochſtift Münſter, in Betreff Diebſtahles, erkennen Sr. Königl. Majeſtät von Großbritannien, und Churfürſtl. Durchl. zu Braunſchweig-Lüneburg zu der Regierung der Ihro verpfändeten Grafſchaft Bentheim verordnete Landdroſt und Regierungsrath, nach vorgehabtem Rath auswärtiger Rechtsgelehrten für Recht:

2 Daraus ſo viel zu befinden, daß obgedachter Jan Herm Str. nach vorgehender ſcharfen Verwarnung vor der ſchweren Strafe des Meineides, wobey auch ein Geiſtlicher zu gebrauchen, vermittelſt Eides ſich zu reinigen, und, daß er in der Nacht vom 12. zum 13. December des vorigen Jahres, die auf dem von ihm aus Rheine bis Bentheim gefahrnen Poſtwagen befindlich geweſene kleine Poſtkiſte nicht erbrochen, und daraus zween Beutels mit Gelde, diebiſcher Weiſe nicht entwendet, oder entwenden helfen, auch weder Rath und Anſchlag, oder durch Fahrläſſigkeit Anlaß zu dieſem gewaltſamen Diebſtahl gegeben, noch ſonſten daran Antheil genommen, oder davon Wiſſenſchaft habe, zu ſchwören ſchuldig ſey; Im Fall er nun ſothanen Eid wirklich leiſtet, ſo iſt wider ihn weiter nichts vorzunehmen; daferne er aber zuerkannter maaſſen zu ſchwören nicht vermag, ergehet in der Sache anderer Geſtalt ferner, was Recht iſt. V. R. W.

Rationes dubitandi.

3 Obwohl 1) Defenſor das corpus delicti dadurch bezweifeln will, daß er eines Theils vorgibt, es ſey noch ungewiß, ob auch in der aufgeſprengten Poſtkiſte die angeblichen zween Beutels
4 mit Gelde ſich wirklich befunden haben; andern Theils aber glaublich zu machen ſuchet, daß die Poſtlade durch die von dem ſchlimmen Wege verurſachten heftigen Stöſſe des Wagens eröffnet worden, und ſomit die darinn befindlichen Beu-
5 tels herausgeſchleudert ſeyn möchten; wie dann auch der Umſtand, daß gedachte Poſtlade erſt verſchiedene Tage nach ihrer Reparatur in gerichtlichen Augenſchein genommen worden iſt, die vorherige wahre Beſchaffenheit derſelben, und der daran geſchehenen Aufſperrung, in Ungewißheit zu laſſen ſcheinet:

6 Hingegen 2) wenn eine gewaltſame Beraubung der Poſtlade vorausgeſetzet wird, gar verſchiedene Verdachte wider den Inquiſiten ſich hervorthun, woraus dem erſten Anſcheine nach ein ſehr hoher Grad der Wahrſcheinlichkeit entſpringet, daß derſelbe entweder der alleinige Thäter ſey, oder doch an Begehung des Verbrechens Antheil
7 habe. Indem erſtlich, Inquiſit ganz allein ſich bey dem ſeiner Aufſicht und Bewahrung anvertraueten Poſtwagen, und zwar inſonderheit bey der erbrochenen und beraubten Poſtlade in einer ſolchen Nähe befunden hat, daß er nüchtern und wachend, nothwendig die daran verübte Gewalt hat bemerken müſſen: gleichwohl derſelbe ſolches beharrlich leugnet, auch ſelbſt die That nicht verübet haben will, und doch zur Ablehnung oder Schwächung des daher wider ihn entſpringenden ſtarken Verdachtes, nichts mit einigem Scheine beyzubringen weis; mithin dieſes gänzliche Unvermögen der Rechtfertigung ein ſtillſchweigendes Bekenntniß ſeiner Verſchuldung, ſie beſtehe nun worinn ſie wolle, zu enthalten ſcheinet:

Engau *in Element. iur. crim. L. II. t.* 14. §. 154.

Sodann zweytens, des Poſthalters zu Rheine, 8
Dienſtmagd, auf ihren geleiſteten Eid, bey der mit Inquiſiten angeſtellten Confrontation darauf beharret, daß, als ſie auf Befehl ihres Brodherrn bey der aufgeſchloſſenen kleinen Poſtlade auf dem Poſtwagen zur Wache geſtanden, der Inquiſit die bedenklichen Fragen, und zwar die erſte zu dreymalen, an ſie gethan habe: ob auch ein guter Beutel im Wagen wäre? ob nur ein Schloß vor der kleinen Kiſte hange? ob der Poſtmeiſter auch noch Geld in die Kiſte gelegt habe? und ob auch Geldfäſſer auf dem Wagen wären? und obgleich der Wagenmeiſter, der ſich damals beym Poſtwagen gleichfalls aufgehalten, von dieſer Unterredung nichts gehöret haben will, dennoch dagegen zu erwägen iſt, daß derſelbe mit Aufpacken beſchäfftiget geweſen, und ab- und zugegangen, verfolglich zu der Zeit, als dieſes Geſpräch vorgefallen, abweſend geweſen ſeyn konnte; Wannenhero daraus gegen den Inquiſiten die Vermuthung eintritt, daß dieſe Auskundſchaftung zum Behufe der ſchon damals vorgehabten Beraubung abgezielet habe: Und drittens, daß dieſe That vom 9
Inquiſiten hernach zwiſchen Rheine und dem ſogenannten Wied-Eſche unter Begünſtigung der finſtern Nacht vollzogen ſeyn möchte, ſich daher vermuthen läßt, weil, wann man auch annimmt, daß die Abfahrt aus Rheine gegen halb acht Uhr geſchehen, Inquiſit dennoch dem Anſcheine nach auf dem bis Wied-Eſche nur eine Viertelſtunde betragenden Wege, beynahe drey Viertelſtunden zugebracht hat, angeſehen, nach eidlicher Auſſage der Schildwache, der Bentheimer Poſtwagen, der doch eine Viertelſtunde zuvor dem Inquiſiten, als er im Begriff geſtanden, das ausgelaufene Rad wieder einzuſetzen, bey Wied-Eſche begegnet war, erſt ein Viertel vor neun Uhr vor dem Thyethore zu Rheine angelanget iſt: Wobey vier- 10
tens, der Argwohn, daß Inquiſit das Auslaufen des rechten Hinterrades am Wagen mit Fleiß und zur Verbergung ſeines Verbrechens veranſtaltet habe, damit man glauben ſolle, daß zu der Zeit, als er wegen des Herbeyrufens der Leute vom Poſtwagen abweſend geweſen, die Beraubung der Lade geſchehen ſey, um ſo mehr Grund zu haben ſcheinet, als nicht nur nach der eidlichen

Auſſage

Auſſage des Wagenmeiſters, die Lünſe am rech-
ten Hinterrade ſehr feſt geſeſſen, ſondern auch
die zu Hülfe gerufenen Leute keinen vernünftigen
Grund, der den Inquiſiten zum Auslenken aus
der Wagenſpur, welchem er jedoch das Ablaufen
des Rades zuſchreiben will, hätte bewegen kön-
nen, anzugeben wiſſen: die vom Inquiſiten vor-
geſchützte Urſache aber, als ob er bemerket hätte,
daß ſich die Pferde ſchöben, wegen der damaligen
Dunkelheit für unwahrſcheinlich geachtet werden
11 dürfte: welche ſo triftige Anzeigen, Fünftens,
durch den verdächtigen Umſtand, daß Inquiſit
beym Verhör über Artikel unter vielen Flüchen
verneinet, unterwegs anderswo, als bey der neu-
en Steiderherberge in dem Poſtwagen geweſen
zu ſeyn, und doch durch Zeugen überführet wor-
den, auch bey der Confrontation ſelbſt hat einräu-
men müſſen, daß er bey Wied-Eſche nach Wie-
dereinſetzung des Rades, ſich unter das Wagen-
12 verdeck begeben habe: imgleichen dadurch, daß
er nach ſeiner Ankunft zu Bentheim ſich ſehr eil-
fertig zur Rückreiſe nach Rheine bezeiget hat nicht
13 wenig verſtärket werden; hingegen durch die Ein-
wendung, daß Inquiſit wenn er der Thäter wäre,
ſich ſofort mit der Flucht, wozu er die bequemſte
Gelegenheit gehabt, gerettet haben würde, deswe-
gen an ihrer Erheblichkeit nichts zu verlieren
ſcheinen, weil derſelbe habe hoffen können, daß
entweder bey Begegnung des Bentheimer Poſt-
wagens, das Umſpannen der Pferde ſtatt finden,
oder auch zu Bentheim nichts in die Poſtlade ge-
leget werden, und daher deren Beraubung da-
ſelbſt unbemerkt bleiben, ſomit auf ihn kein vor-
14 züglicher Verdacht fallen möchte; ſolchergeſtalt al-
ſo es das Anſehen gewinnet, als ob, in Betrach-
tung ſo mancherley wider den Inquiſiten vorwal-
tender dringender Verdächtigkeiten, und der
Gröſſe des vorgegangenen Verbrechens, auf ei-
ne ernſte peinliche Frage, mithin anders als ge-
ſchehen hätte erkannt werden ſollen;

15 Wie denn auch 3) dafür gehalten werden
dürfte, daß, weil der Inquiſit, durch die Lei-
ſtung des ihm zuerkannten Eides, ſich von den
wider ihn vorhandenen Verdächtigkeiten rei-
niget, dieſe aber nur ihm, und nicht dem Gerich-
te, zur Laſt fallen können,

Ludovici in der Einleit. zum peinl. Proc. *cap. XII.* §. 17.

Beyer *ad* C. C. C. *art.* 204. *poſ.* 6.

Kress *ad eund. art.* §. 23.

derſelbe, daferne er auch zuerkannter maaſſen
ſchwöret, nichts deſtoweniger zur Tragung der
Unterſuchungskoſten zu verurtheilen geweſen wäre.

Rationes decidendi.

16 Dennoch aber und dieweil 1) der Umſtand,
daß in der Poſtlade, zu der Zeit, als ſie zu Rhei-
ne verſchloſſen worden iſt, ſich zween Beutels mit
Gelde wirklich befunden haben, auf der eidlichen
Auſſage des Poſthalters B., des Wagenmei-
ſters R., und des Schmidts K. beruhet: imglei-
chen ſowohl die Feſtigkeit gedachter Poſtlade, als
die daran erfolgte gewaltſame Eröffnung ebener-
maaſſen durch Zeugen erwieſen, und letztere vom
Inquiſiten ſelbſt in Augenſchein genommen und
bekräftiget worden iſt, ſolchemnach daraus, daß
man die Kiſte erſt nach ihrer Herſtellung dem Ge-
richte vorgezeiget hat, der Gewißheit der Sache
nichts entgehet: anbey aber weder die Feſtigkeit 17
der Lade, noch die Art der Eröffnung, gebrauch-
ten Gewalt, und geſchehenen Verletzung, noch
auch die Lage ſothaner Kiſte, die Beſchaffenheit
des verdeckten Poſtwagens, und die übrigen Um-
ſtände glauben laſſen, daß die Auffſprengung durch
das Rütteln und Stoſſen des Wagens, und ſo-
mit ein Herausſchleudern der Geldbeutels verur-
ſachet worden wäre; derowegen die Wirklichkeit
der denunciirten gewaltſamen Beraubung, der
vom Defenſor dagegen gemachten, zum Theil ac-
tenwidrigen Einwendungen ungeachtet, nach den
bisher bekannt gewordenen Umſtänden der Sache,
für erwieſen zu achten iſt;

So viel aber 2) den wider Inquiſiten ein- 18
tretenden vielfältigen, und dem erſten Anblicke
nach, ſehr dringenden Verdacht anbelanget, in
den Acten gar verſchiedene Umſtände vorkommen,
welche zu deſſen beträchtlicher Verminderung dem
Inculpaten zu ſtatten kommen, allermaaſſen, 19
erſtlich, mehrere Möglichkeiten ſich veroffenba-
ren, daß auch ein Dritter, ohne alles Verſchul-
den des Inquiſiten, den Diebſtahl begangen ha-
be, anerwogen, eines Theils, weder aus den Ac- 20
ten zuverläſſig erhellet, daß die Poſtlade zur ei-
gentlichen Zeit der Abfahrt aus Rheine annoch
unverſehrt geweſen ſey, noch aus den in den
Acten vorkommenden Umſtänden ſich mit Ueber-
zeugung einſehen läſſet, daß nicht auch in Rheine,
und zwar ehe der Poſtwagen vom Inquiſiten ab-
geführet worden, die That von einem andern habe
begangen werden können; andern Theils genug- 21
ſamer Grund zu einer ſolchen Berechnung der
Zeit von dem Abfahren aus Rheine bis zur An-
kunft des Poſtwagens bey Wied-Eſche, und der
Zeit des angeblichen Auslaufens eines Rades, in
den Acten lieget, welche dem Inquiſiten offenbar
zur Vertheidigung gereichet, und daher billiger-
maaſſen zum Grunde zu legen iſt: immaaſſen,
nach der eidlichen Auſſage der Schildwache, In-
quiſit ungefähr um halb acht Uhr aus dem Rhei-
niſchen Thore gefahren iſt, (welches aber, da der
Zeuge den Glockenſchlag nicht gehöret, auch
etwas nach dieſer Zeit geſchehen ſeyn kann;) und
die Bauersleute einſtimmig ausſagen, daß In-
quiſit ſie um Acht Uhr zu Hülfe gerufen habe;
hieraus aber folget, daß, wenn man auf die Wahr-
nehmung der Austretung des Rades, auf Inqui-
ſitens Entſchlieſſung, die benachbarten Leute her-
bey zu rufen, und auf den Hingang zu ihnen, et-
wa eine halbe Viertelſtunde, oder etwas mehr,

rechnet, der Inquiſit auf dem Wege zwiſchen Rhei-
ne und Wied-Eſche, nicht viel länger, als eine
Viertelſtunde, zugebracht habe; welche Berech-
nung denn durch die Auſſage des Bentheimiſchen
Poſtknechtes noch mehr beſtärket wird, indem die-
ſer behauptet, daß er um halb neun Uhr zu Rhei-
ne angekommen ſey, mithin er eine Viertelſtunde
vorher, alſo etwa ein viertel nach Acht Uhr,
dem Inquiſiten bey Wied-Eſche begegnet ſeyn
muß, dieſes Begegnen aber, zu der Zeit geſche-
hen iſt, als Inquiſit mit ſeinen Helfern ſich dem
Poſtwagen genähert, um das Rad wieder ein-
ſetzen zu laſſen, und daher ganz begreiflich iſt, daß
über das Herbeyrufen der Bauersleute, über
ihre Anſchickung zur Hülfe, und ihren Hingang
zum Poſtwagen, eine volle Viertelſtunde, oder
etwas längere Zeit verfloſſen ſeyn müſſe; Sol-
chergeſtalt, alſo leicht zu begreifen ſtehet, wie
Inquiſit, ohne alle Verdächtigkeit von ſeiner Ab-
fahrt aus Rheine, bis zur Wiedereinſetzung des
Wagenrades ¾ Stunden habe zubringen und wäh-
rend ſeiner Entfernung vom Poſtwagen, jemand
22 die Lade habe berauben können; welche Berech-
nung der Zeit aber, durch die Auſſage der Schild-
wache, daß der Bentheimiſche Poſtwagen erſt
um ¾ auf Neun Uhr zu Rheine angelanget ſey,
deswegen nichts von ihrer Glaubwürdigkeit ver-
lieret, weil natürlicher Weiſe der Bentheimiſche
Poſtillon auf die Zeit ſeiner Ankunft zu Rheine,
als eine ihm angelegentliche Sache, genauere Acht,
als die Schildwache gehabt haben wird; wie denn
auch von ſothäner Zeit dieſe nur beyläufig gedacht,
jener hingegen ſie als einen Hauptumſtand ſeiner
23 Auſſage zu beſtimmen hatte; Imgleichen, drit-
ten Theils, in den Acten kein Zweifelsgrund lie-
get, daß die Beraubung der Lade nicht auch bey
der Steiderherberge, als Inquiſit im Hauſe beym
Feuer geſeſſen, und Brannteweín getrunken, ſoll-
te geſchehen ſeyn können, da, aller Wahrſchein-
lichkeit nach, die Erbrechung der Lade ohne vieles
Geräuſch, und in der Geſchwindigkeit, bewir-
ket worden iſt;

24 Hiernächſt zweytens, dieſer leichten Mög-
lichkeit, daß die Beraubung nicht vom Inquiſi-
ten verübet ſeyn möchte, auch ſolche Umſtände bey-
treten, die ihr das Gepräge der Glaublichkeit ge-
25 ben, geſtalten a) Inquiſit in Betrachtung ſeines
bisherigen, durch glaubwürdige Zeugniſſe beſtärk-
ten, und durch das Zutrauen Anderer bewährten
guten Lebenswandels, keine ſolche Perſon iſt, zu
der man ſich der Miſſethat verſehen möge: wie
26 denn auch b) bey Durchſuchung ſeiner Woh-
nung ſich nicht das mindeſte gefunden hat, was
den Argwohn eines unrechtmäſſigen Erwerbes
27 veranlaſſen könnte: Hiernächſt, c) derſelbe, ſo
viel man weis, kein ſolches Inſtrument, womit
die Poſtlade, geſchehenermaaſſen, hätte erbrochen
werden können, auf ſeiner Farth nach Bentheim,
28 bey ſich gehabt hat: desgleichen d) ſchwer zu be-
greifen iſt, wie Inquiſit, wenn man vorausſe-
tzet, daß die Beraubung der Lade zwiſchen Rhei-
ne und Wied-Eſche geſchehen ſey, ſich im Stan-
de befunden haben ſollte, die beiden Geldbeutels
in ſo kurzer Zeit dergeſtalt auf die Seite zu ſchaf-
fen, daß davon nicht die geringſte Spur zu be-
merken geweſen: worzu e) noch kömmt, daß 29
die zum Wiedereinſetzen des Rades gebrauchten
Leute an dem Inquiſiten und deſſen Veranſtal-
tungen weder eine Unruhe, noch ſonſten etwas un-
gewöhnliches oder verdächtiges wahrgenommen
haben;

Durch welche dem Inquiſiten nicht wenig 30
zu ſtatten kommende Vertheidigungsgründe denn;
drittens, zugleich die noch übrigen Verdächtig-
keiten, theils von ſelbſten erlediget, und in gleich-
gültige Umſtande verwandelt, theils aber wider-
leget, oder doch gemindert werden; angeſehen, 31
wenn nicht glaublich iſt, daß Inquiſit zwiſchen
Rheine und Wied-Eſche ſich an der Poſtlade ver-
griffen habe, es ganz gleichgültig iſt, ob derſel-
be nach wieder eingeſetztem Rade ſich unter das
Wagenverdeck begeben habe, oder nicht; überdem
auch in Anſehung dieſes Umſtandes die Auſſagen
der Zeugen und des Inquiſiten einander eigent-
lich nicht widerſprechen, ſondern dahin vereini-
get werden können, daß Inquiſit ſich nicht unter
dem Verdecke aufgehalten, ſondern zwar vorne
darunter begeben, jedoch augenblicklich wieder
hervorgekommen, und ſein Fuhrwerk fortgeſetzt
habe, wobey denn auch die Erläuterung des In-
quiſiten, daß er ſeine vorne am Wagen hinge-
legte Peitſche und Handſchuhe wieder weggenom-
men habe, ſich gar wohl hören läßt; ferner, un- 32
ter der nehmlichen Vorausſetzung, der Argwohn,
als ob Inquiſit mit Fleiß, und in der Abſicht ſein
Verbrechen zu verbergen, und den Verdacht von
ſich abzulehnen, auſſer dem Wagengeleiſſe gefah-
ren, und das Rad ausgehoben habe, gleichfalls
nicht weiter ſtatt findet, wenn auch die Auſſage
des Wagenmeiſters von der Feſtigkeit der Lünſe,
und das Urtheil der Bauersleute von der Unnö-
thigkeit des Ausgleitens aus der Wagenſpur,
aufrichtig ſeyn ſollte, indem nichts deſtoweniger
die anfänglich feſt eingeſchlagene Lünſe durch das
Stoſſen und Rütteln des Wagens und Anreiben
des Rades, hat wandelbar werden, und aus-
ſpringen können, und Inquiſitens Verantwor-
tung wegen des Auslenkens aus dem ordentlichen
Wagengeleiſe, Glauben verdienet: wiewohl je-
doch überhaupt der Auſſage des Wagenmeiſters,
in Erwägung deſſen merklicher Gefliſſenheit, den
Inquiſiten dadurch zu beſchweren, und wegen der
im Verfolge der Unterſuchung ſich veroffenbarten
Unrichtigkeit der von ihm doch zuvor mit ſo vieler
Zuverläſſigkeit angegebenen Zeit der Abfarth aus
Rheine, nicht allerdings zu glauben ſtehet: die
Bauern aber ſelbſten ihr Urtheil von der Unnoth-
wendigkeit des Auslenkens aus der Wagenſpur
nicht für unfehlbar angeſehen wiſſen wollen: Hier- 33
nächſt aus den Acten nicht zu erſehen iſt, daß
Inquiſitens Abſicht eigentlich dahin gehe, glaub-
würdig zu machen, als ob die Beraubung der
Poſtlade bey Wied-Eſche in ſeiner Abweſenheit
vom Wagen erfolget ſey, indem er ſonſten ſich
bemü-

bemühet haben würde, ſeine ſpäte Abfarth aus Rheine, die Kürze der auf dem Wege bis Wied-Eſche zugebrachten Zeit, und eine längere Abweſenheit vom Poſtwagen, vorzuſchützen, welches er aber nicht gethan hat, ſondern vielmehr in ſeinen Ausſagen um eine ſolche Berechnung der Zeit ganz unbekümmert geweſen iſt: woraus dann zu Inquiſitens Vortheil wenigſtens ſoviel folget, daß er
34 ſelbſt nicht glaube, damals ſich zu lange unterwegs aufgehalten zu haben; Welche dem Inquiſiten günſtige Umſtände alſo auch den Verdacht, als ob er werde gehoffet haben, daß zwiſchen ihm und dem Bentheimiſchen Poſtillon das Umſpannen ſtatt finden, auch allenfalls die Poſtlade zu Bentheim ununterſucht bleiben werde, von ihm um ſo weiter entfernen müſſen, als eine ſolche Hoffnung allzu ungewiß geweſen ſeyn würde, und Inquiſit dabey befürchten mußte, daß nichts deſtoweni-
35 ger auch alsdann wider ihn ein Verdacht entſpringen werde: wie denn aus der von Inquiſiten zu Bentheim geäuſſerten dringenden Begierde, ſeine Rückkehr nach Rheine zu beſchleunigen, vorkommenden Umſtänden nach, ſich gleichfalls kein ſonderlicher Verdacht ſchöpfen läßt, zumal wenn man bedenket, daß derſelbe eine nicht unglaubliche Urſache dazu angegeben hat, er auch zu Rheine nicht ſicherer, als in Bentheim, geweſen ſeyn würde, und übrigens damals die Vergeblichkeit einer zu
36 ergreifenden Flucht nothwendig hätte vorherſehen müſſen. Und ob zwar freylich die Fragen, welche Inquiſit an die Beckeringſche Dienſtmagd gethan haben ſoll, bedenklich ſind, und um ſo mehr argwohnen laſſen, daß derſelbe zum Behufe der erfolgten Beraubung der Poſtlade ſo genau nach dem darinn, und ſonſten auf dem Poſtwagen befindlichen Gelde, wie auch nach der Art des Verſchluſſes gedachter Lade ſich erkundiget haben möchte, als derſelbe dies ganze Vorgeben ſchlechterdings leugnet, da doch die Magd ihre Ausſage eidlich beſtärket, und bey der Confrontation dem Inquiſiten nebſt vielen anderweiten beſchwerenden Umſtänden unter die Augen geſaget hat, und kein Grund vorhanden iſt, zu glauben, daß gedachte Perſon ein falſches Zeugniß abgelegt haben werde, anbey aber die Beraubung der Poſtlade gegen jene verdächtige Fragen in einem ſolchen Verhältniſſe zu ſtehen ſcheinet, daß ſie für die Vollziehung des vom Inquiſiten beym Fragen gehegten böſen Vorſatzes, zu achten wäre; dennoch dagegen nicht unbillig in Betrachtung kömmt, daß, eines Theils der daher entſpringende Verdacht allein keine peinliche Frage wirken kann, und noch überdem nicht erwieſen iſt, andern Theils dabey eine ganz auſſerordentliche Einfalt und ſolche Unbedachtſamkeit des Inquiſiten, die nicht leicht zu vermuthen ſtehet, voraus geſetzet werden muß;

Derohalben, da aus den wider Inquiſiten 37
eintretenden Verdächtigkeiten und aus deren Vergleichung mit den dagegen vorwaltenden Zweifeln und Vermuthungen der Unſchuld, ſo viel zu befinden, daß zwar der Argwohn gegen den Inquiſiten nicht gänzlich abgelehnet, aber doch der noch überbleibende Verdacht nicht von ſolchem Gewichte ſey, daß er die Stelle eines halben Beweiſes der Miſſethat vertreten könnte, Mithin kein ſcharfes Mittel zur weitern Erforſchung der Wahrheit ſtatt findet: Indeſſen aber dem Inquiſiten über alle mög- 38
liche Fälle ſeiner Theilnehmung an dem erfolgten Diebſtahl das Gewiſſen zu rühren iſt, indem der annoch vorhandene Verdacht mit ihnen insgeſammt in Verbindung ſtehet; Uebrigens 3) daferne Inquiſit durch Leiſtung des ihm zuerkannten Eides den Verdacht von ſich ablehnet, derſelbe deswegen auch mit Abſtattung der Unterſuchungskoſten nicht unbillig verſchonet wird, weil er zu der wider ihn entſtandenen Verdächtigkeit, weder durch eine unerlaubte, oder unanſtändige, noch auch durch eine unbedachtſame That Anlaß gegeben hat;

Iuſt. Henn. Boehmer *de expenſis criminal. c. III*, §. 9.

Wernher *Part. I. obſ.* 197.

de Boehmer *ad Carpzov. quaeſt.* 135. *obs.* 9.

Als iſt von uns geſchehener maaſſen erkannt worden.

LXXVIII. DECISIO

Auf Verſchicken der Acten von den Gräflich Bernſtorfiſchen Gerichten zu Gartau abgefaßt im December 1770.

In cauſa adulterii.

THEMATA.

I. Concubitus mariti cum ſoluta ſecundum ius commune verum adulterium non eſt, idemque mitius punitur ſecundum iura Brunſuico-Luneburgica.

II. Ex ſolis indiciis, delicti reum haud condemnandum eſſe, verum eſt, quando de poena criminali et grauiori infligenda agitur; ſecus in poena leuiori, ad quam decernendam urgentes praeſumtiones ſufficiunt.

III. Teſtes viginti annis minores, etiam in cauſa criminali plenam fidem habent in foris Germaniae.

SVMMARIA.

Sententia.

1. 2. Maritum et ſolutam, concumbentes, praeuio tamen teſtis iureiurando, ad carceres, illum ſex, hanc trium hebdomadum condemnans.

Rationes dubitandi.

3. 14. 15. (I) Adulteris in terris Brunſuico-Luneburgicis ſcripta eſt poena operarum publicarum.

4. 12. 13. (II) Ex ſolis indiciis ſecundum C. C. C. ad poenam nemo condemnandus eſt.

5.-9. (III) Incuſatio ſtupratae magnam probandi vim contra ſtupratorem non habet, quum nec turpem ſe profitenti in alterius detrimentum credatur, nec criminis reus fidem mereatur; praeſertim ſi in dictis variet et quae veritatis ſpeciem non habeat proferat.

11. (IV) Teſtis ſedecim modo annos habens, eademque ſtupratae ſoror ad iuratum contra adulterum teſtimonium admittenda non eſſe videbatur.

Rationes decidendi.

16. 34. (I) Mariti cum perſona ſoluta concubitus in terris Brunſuico Luneburgicis mitius, et in femina carcere puniendus; idemque ſecundum ius commune ad adulterium proprie haud referendus eſt.

17. 18. (II) In aeſtimanda poena delictorum carnis aetatem iuvenilem et fauorem matrimonii iudex reſpicit.

19. 20. (III) Nominatio ſocii criminis ſecundum art. C. C. C. 31. ſemiplenae probationis vim pro re nata conſequitur.

21.-23. Accedebant in cauſa ſubſtrata (IV) variae ſuſpicionem augentes circumſtantiae, veluti: transactionis ſtupratae oblatae aliqua ſaltem probatio, et ſtuprator a parturiente, dolore cruciata mortemque expectante, nominatus.

24. Neque etiam (V) partus et concubitus tempora diſcordant.

25.-27. At vero (VI) ad iusiurandum purgatorium admitti non debet reus de periurio maxime ſuſpectus.

28.-31. 33. (VII) Ex ſolis indiciis iis tamen grauiſſimis poena leuior propitio iure decernitur.

32. (VIII) Teſtis pubes, licet viginti annis minor, et in cauſa criminali plenam in foris Germaniae fidem habet.

1 In Unterſuchungsſachen wider Maria Emerentia J. Johann Diederich V. Ehefrau in Lomiß, und den Lehnmüller Carl Conrad Ludewig K. zu Wirl, wird nach vorgehabtem Rathe auswärtiger Rechtsgelehrten, für Recht erkannt:

2 Daß ernannte Maria Emerentia J. ihrer begangenen und eingeſtandenen ehebrecheriſchen Unzucht halber mit dreywöchiger Gefängnißſtrafe zu belegen: ſowohl Mitbeſchuldigter Carl Conrad Ludewig K. wenn die Zeugin Catharina Dorothea J. ihre nr. act. 14. befindliche Auſſage eidlich erhärtet haben wird, immaaſſen forderſamſt zu beſchehen, wegen getriebenen Ehebruches, vorkommenden Umſtänden nach, ſechs Wochen lang mit Gefängniß, und zwar die erſten acht Tage bey Waſſer und Brodt zu beſtrafen. Es ſind auch beide Inquiſiten die auf dieſe Unterſuchung gewandte Un-

Unkoſten, ſo viel deren jedes von ihnen verurſachet, abzuſtatten verbunden. V. R. W.

Rationes dubitandi.

3 Obwohl 1) die der Inquiſitin zuerkannte dreywöchentliche Gefängnißſtrafe, in Betrachtung der in den Chur-Hannöveriſchen Landen gegen die Ehebrecher vorwaltenden Strenge der Geſetze, zu milde ſcheinen möchte.

4 Hiernächſt 2) ſo viel den Mitbeſchuldigten anbelanget, derſelbe auf ſeinem Leugnen, daß er jemals mit der Inquiſitin Unzucht getrieben habe, beſtändig beharret: anbey aber faſt weiter nichts, als das Angeben der Inquiſitin wider ſich
5 hat; und denn Defenſor der Meinung iſt, daß dieſe Beſchuldigung, vermöge der bekannten Rechtsregel, daß demjenigen welcher ſeine eigene Schande bekennet, zum Nachtheil eines Dritten nicht geglaubet wird, gegen Mitinquiſiten um ſo weniger einen Argwohn begründen könne, als nicht nur die Inquiſitin durch ihr Geſtändniß des begangenen Ehebruches ſich ſelbſt eines ehrenrührigen Verbrechens ſchuldig erkläre, ehrloſe Verbrecher aber zu keinem Zeugniſſe gelaſſen werden;

L. 3. §. 5. L. 20. D. de teſtib.

6 ſondern auch ſothane Inculpation noch inſonderheit, theils wegen Veränderlichkeit der Inquiſitin in ihrer Ausſage da ſie anfänglich ihren jetzigen Ehemann, und erſt hernach den Inquiſiten als ihren Schwängerer angegeben habe, theils wegen ihrer Unwahrſcheinlichkeit, ganz keine Betrachtung verdiene, indem nicht wohl glaublich ſey, daß durch ein einziges, auf dem freyen Felde in völliger Kleidung beider Perſonen, geſchehenes Beyliegen eines ſchon betagten Ehemannes, und einer jungen 19 jährigen Dirne eine Schwangerſchaft habe gewir-
7 ket werden können; imgleichen die Zeit von dem angeblichen Beyſchlafe bis zur Niederkunft der Inquiſitin, wenn man auch erſt vom Michaelistage 1769. zu rechnen anfängt, ein paar Wochen mehr, als die gewöhnliche Zeit der Schwan-
8 gerſchaft, betrage: zudem Inculpat keine ſolche Perſon ſey, zu der man ſich des angeſchuldigten Verbrechens zu verſehen habe, da deſſen bisher geführter ehrbarer und dem gemeinen Weſen unſchädlicher Wandel daſſelbe nicht argwohnen laſ-
9 ſe: wogegen aber die angebliche Beſtändigkeit, mit welcher Inquiſitin in ihren Geburtsſchmerzen, und da ſie ſich ihren herannahenden Tod vorgeſtellet, auf den Mitinquiſiten bekannt haben ſolle, ſo wenig, als die von ihm ergriffene Flucht, etwas verfange; indem jener Umſtand auf der alleinigen unbeſchwornen Ausſage der Hebamme beruhe, auch bey der Inquiſitin, als einer geſunden ſtarken Bauerdirne, die Geburt nicht ſchwer und gefährlich geweſen ſeyn werde, die Flucht des Mitinquiſiten aber, wie der Erfolg gezeiget, bloß die Abwendung des Arreſtes zur Abſicht gehabt habe.

Aus welchen Gründen denn Defenſor be- 10
haupten will, daß es überall an einigem Verdacht wider den Inculpaten mangele, und daher derſelbe, ohne vorgängigen Reinigungseid, von dem angeſchuldigten Verbrechen frey zu ſprechen ſey.

Hingegen 3) auf der anderen Seite die Ver- 11
eidung der Catharinen Dorotheen J. als der Inquiſitin leiblichen Schweſter, und eines Mädchens von 16. Jahren, ſchon an ſich, wider die offenbaren Geſetze zu laufen ſcheinet;

L. 3. et 20. D. de teſtibus.

Mevius *P. VII. dec.* 116.

Perez *ad Codicem L. IV. t.* 20. *nr.* 8.

Mithin dafür gehalten werden möchte, daß 12
alſo noch viel weniger mit Beyfall der Rechte der eidlichen Ausſage dieſer Perſon, und den übrigen etwa wider den Inquiſiten vorhandenen Argwöhnigkeiten, ſogar die Kraft eines völligen Beweiſes habe beygeleget, und nicht auf ein Mittel die Wahrheit zu erforſchen, ſondern ſogleich auf ei-
ne Strafe habe erkannt werden mögen: anerwo- 13
gen nach deutlicher Vorſchrift der peinlichen Halsgerichtsordnung

art. 22. 69. 70.

niemand auf einigerley Anzeigung, Argwohn, Wahrzeichen, oder Verdacht, ſondern auf genugſame Beweiſung, inſonderheit aber auf lautere und rechtfertige Zeugſchaft, zu peinlicher Strafe verurtheilet werden ſoll.

Allenfalls aber 4) es das Anſehen gewin- 14
net, als ob, da dem Richter nicht verſtattet iſt, ohne eintretende Milderungsurſachen von der in den Geſetzen beſtimmten Strafe abzuweichen, und in den Chur-Braunſchweig-Lüneburgiſchen Landen, nach der Abſicht des Geſetzgebers, der einfache Ehebruch an dem treuloſen Ehegatten allemal mit dem Feſtungsbau oder Zuchthaus beſtrafet werden ſoll;

Königliches Reſcript vom 4. Auguſt 1734.

Herr Struben in den rechtl. Bed. II. Th. 108. Bed.

im gegenwärtigen Fall dem Inquiſiten keine geringere, als die öffentliche Arbeitsſtrafe, hätte zuerkannt werden können. Wie denn auch 5) 15
die im Urthel beſtimmte Zeit des Gefängniſſes zu kurz zu ſeyn ſcheinen möchte.

Rationes decidendi.

Dennoch aber und dieweil 1) die Verord- 16
nung

nung des Herzogs Heinrich Julius vom Jahr 1593. die Strafe einer ledigen Weibsperſon, die mit einem Ehemann ſich fleiſchlich vermiſchet, nicht beſtimmet, und nach dem heutigen Rechte hieſiger Landen eine ſolche ledige Dirne ordentlicher Weiſe nur auf vier oder ſechs Wochen mit Gefängniß, halb bey Waſſer und Brod, beleget wird:

Herr Struben am a. O. S. 425.

17 welche Strafe aber bey der Inquiſitin, in Betrachtung ihrer Jugend, als die, beſonders in Unzuchtsfällen, den Richter zur Milderung der Strafe bewegen kann,

L. 37. §. 1. *de minoribus.*

L. 16. §. 3. *D. de poenis.*

L. 108. *D. de reg. iur.*

18 und zu Gunſten der von ihr nachher getroffenen Ehe, zumalen da ſich ihr Ehemann gerichtlich dahin erkläret hat, daß er ſie, wenn er nicht für ſie die Strafe bezahlen, und das Kind ernähren müſſe, behalten wolle, nicht unbillig verkürzet und gemildert wird;

Carpzov *in pract. rer. crim. quaeſt.* 55. *nr.* 92. *ſqq.*

Leyser *ſp.* 580. *m.* 38.

19 Hiernächſt 2) die Wirkung der Angebung eines Mitſchuldigen lediglich nach Vorſchrift der peinlichen Halsgerichtsordnung zu beurtheilen iſt: vermöge deren

im 31 Artikel

ſie bey ſchweren Verbrechen unter einigen Erforderniſſen, ſogar die peinliche Frage nach ſich ziehet, mithin die Stelle eines halben Beweiſes vertritt: welche Erforderniſſe aber ſich insgeſammt im
20 vorliegenden Falle bemerken laſſen; geſtalten Inquiſitin nicht etwa auf eine beſonders dazu gegebene Veranlaſſung, ſondern nur auf allgemeine Befragung um ihren Schwängerer, den Mitinquiſiten genennet, die mit ihm getriebene Unzucht mit Angebung aller beſonderen Umſtände ausgeſaget hat, und bey dieſer Ausſage, insſonderheit auch in der Confrontation, unveränderlich und ſtandhaft verblieben iſt: anbey aber weder Inquiſitin mit dem Beſchuldigten in Feindſchaft, Unwillen, oder Widerwärtigkeit ſtehet, noch dieſer eine ſolche Perſon iſt, zu der man ſich der Begehung des angeſchuldigten Ehebruches nicht ſollte
21 verſehen können, vielmehr die noch auſſerdem in den Acten vorkommenden Umſtände ihn deſſen höchſt verdächtig machen: angeſehen, wenn man auch den gebrochenen Arreſt, und die darauf genommene Flucht für unverfängliche Thaten achtet, erſtlich derſelbe

ad art. inquiſ. 7.

nicht in Abrede ſtellet, mit der Inquiſitin vor Mich. 1769. nach Gartau gegangen zu ſeyn, um Heu zu machen, und ob er gleich dabey vorgibt, daß ſie beide nicht alleine, ſondern ſein Stiefſohn und des Schaafmeiſters Bülow älteſte Tochter mit gegenwärtig geweſen wären, dennoch Inquiſitin ihm dieſes Vorgeben ins Angeſicht widerſprochen, und zugleich vorzuhalten gewußt hat, daß zur ſelbigen Zeit ſein einer Stiefſohn krank,
und der andere auf der Mühle geweſen ſey: glei- 22
chergeſtalt, zweytens, Inquiſit bey der Confrontation einräumen müſſen, daß der Inquiſitin Schweſter, als ſeine dermalige Dienſtmagd, am 19. März dieſes Jahres, bey dem damaligen tiefſten Schnee in der Nacht, zu derſelben wegen ihrer Schwängerungsſache abgeſchicket worden ſey dabey aber ſich der ſeichten Ausflucht bedienet hat: als ob nicht er, ſondern ſeine Frau, die Magd dahin abgeſchicket habe, und zwar nur um die Inquiſitin zu fragen, warum ſie auf ihren Mann bekennet habe? dahingegen die gedachte Magd darauf beharret, daß Inquiſit ſie zu ihrer Schweſter mit dem Auftrag abgeſchicket habe, ihr in ſeinem Namen eine Summe von 20. Rthlr. und zur Erziehung des Kindes auf jedes Jahr 5. Rthlr. zu verſprechen, wenn ſie ihn nicht zum Vater des
Kindes angeben würde: endlich, drittens, die 23
Hebamme auf ihrer Eidespflicht verſichert, daß Inquiſitin unter ihren Geburtsſchmerzen, den Mitinquiſiten als den Vater ihres Kindes angegeben habe, auch bey ihrer ſchweren Geburt, und da ſie ſich nichts anders, als ihres bevorſtehenden Todes verſehen, bey dieſer Angabe geblieben ſey: und dann dieſer Umſtand, da es einer beſonderen Vereidung der in Eid und Pflichten ſtehenden Hebamme nicht bedarf, ſondern das von ihr abgelegte Zeugniß, als ein öffentliches Atteſtat zu betrachten iſt, anbey die unter den Geburtsſchmerzen erfolgte Angabe des Vaters des zu gebährenden Kindes nur alsdenn kein ſonderliches Gewicht hat, wenn ſie nicht durch mehrere Anzeigen unterſtützet wird,

Leyser *ſpec.* 14. *m.* 4. *ſpec.* 142. *m.* 7. et *ſpec.* 577. *m.* 8.

der vom Defenſor dagegen gemachten Einwendungen ungeachtet, den wider Inquiſiten vorhan-
denen Verdacht um ein groſſes vermehret: Wie 24
denn auch die von der Verſchiedenheit des Alters beider Inquiſiten, und von dem unrichtigen Verhältniſſe der Zeit des angeblichen Beyſchlafes zur Zeit der Niederkunft, hergenommene Zweifel ganz unerfindlich ſind, indem eines Theils nicht abzuſehen iſt, warum aus der fleiſchlichen Vermiſchung des Inquiſiten, als eines in ſeinem 50. Jahre ſtehenden Mannes, mit einer jungen Dirne nicht leicht eine Schwängerung entſtehen könne; andern Theils die Inquiſitin in Angebung der Zeit

des

des Beyſchlafes und der Gebährung ſich leicht geirret haben kann; nicht zu gedenken, daß nicht ſelten die Geburt erſt einige Tage oder ein paar Wochen nach Endigung des neunten Monaths der Schwangerſchaft erfolget;

VALENTINI *in Pandectis medico-legalibus P. I. S. II. caſu* 36. *ſq.*

HEBENSTREIT *in anthropolog. forenſi S. II. c.* 1. §. 11. *ſqq.*

25 Aus welchen allen dann die Gröſſe des wider den Inquiſiten vorwaltenden Verdachtes, daß er mit der Inquiſitin Ehebruch getrieben, und ſie geſchwängert habe, ſich ſattſam zu Tage leget; ſolchemnach, daß derſelbe zum Erkenntniß auf ein Mittel die Wahrheit zu erforſchen hinreiche, auſſer Zweifel beruhet.

26 Indeſſen 3) aus den uns im Anſchreiben eröffneten Urſachen eine groſſe Beſorgniß entſtehet, daß der Inquiſit, daferne man ihn zum Reinigungseide laſſen wollte, einen Meineid ſchwören würde, mithin dieſes Mittel die Wahrheit herauszubringen an ihm nicht angebracht werden mag,

c. 1. *X. de purgat. canon.*

STRYK *de iure ſenſuum Diſſ. X. c.* 2. *nr.* 17. *ſq.*

MYNSINGER *cent. I. obſ.* 8. *nr.* 3.

27 anbey aber auf der einen Seite die ſonſt wegen eintretender Beſorgniß des Meineides in peinlichen Fällen beſonders bey gemeinen Leuten nicht ungewöhnliche Territion

CARPZOV *l. c. quaeſt.* 126. *nr.* 51. *ſq.*

PVFENDORF *in proceſſ. crim. Luneb. c. XX.* §. 19.

im gegenwärtigen Falle die Beſchaffenheit des
28 Verbrechens nicht verſtatten will, auf der anderen Seite hingegen zur Verurtheilung des Inquiſiten zu einer Strafe noch nicht Beweis ge-
29 nung in den Acten lieget; dieſer Mangel jedoch dadurch, daß die Zeugin Catharina Dorothea J. ihre nr. actor. 14. befindliche Auſſage eidlich erhärtet, zur Nothdurft erſetzet wird; anerwogen aus dieſer beſchwornen Auſſage in ihrer Verbindung mit Inquiſitens Einräumung,

ad artic. confront. 5.

daß gedachte Zeugin wirklich zur Inquiſitin abgeſchicket worden ſey, ein gröſſerer als halber Beweis entſpringet, daß Inquiſit durch den der Inquiſitin angebotenen Vergleich das ihm ange-
ſchuldigte Verbrechen eingeſtanden habe; ſol- 30
chemnach alsdenn in Erwägung aller zuſammenkommenden Vermuthungen eine ſolche moraliſche Gewißheit eines vom Inquiſiten begangenen Ehebruchs vorhanden iſt, welche ohne alles Bedenken zu deſſen Beſtrafung ſchreiten läſſet; ſinte- 31
malen die in den Zweifelsgründen aus der peinlichen Halsgerichtsordnung angemerkten Stellen nur von ſchweren Verbrechen zu verſtehen ſind, und daher in Gemäßheit ſowohl der Abſicht des Geſetzgebers und des Römiſchen Rechts, als des heutigen auſſer allen Zweifel geſetzten Gerichtsgebrauches, ein wegen eines leichten Verbrechens Beſchuldigter aus rechtmäſſigen dringenden Anzeigen zu einer wiewohl gemäſſigten Strafe verurtheilet werden mag.

LEYSER *ſpec.* 257. *m.* 2. 4. 5. *et ſpec.* 643. *m.* 7. 8. 9.

BOEHMER *ad Carpzovium quaeſt.* 114. *obſ.* 1. *et in medit. ad C. C. C. art.* 62. §. 3.

REINHARDT *in diſſ. de reo ex praeſumt. conuincendo.*

CARPZOV *l. c. quaeſt.* 116. *nr.* 51. *ſqq.*

PVFENDORF *l. c. cap. XV.* §. 3.

Wogegen dasjenige ſo in den Zweifelsgrün- 32
den wider die Zuläſſigkeit und Glaubwürdigkeit der obgedachten Zeugin beygebracht worden iſt, nichts verfänget, immaaſſen dieſelbe eigentlich gar nicht in der Sache ihrer Schweſter, als die ihr Verbrechen eingeſtanden hat, auch weder für noch wider dieſe ein Zeugniß ableget, überdem auch kein ausdrückliches Geſetz vorhanden iſt, welches die Geſchwiſterte von Ablegung eines Zeugniſſes unter ſich ausſchlieſſet,

LEYSER *ſp.* 283. *n.* 23.

Soviel aber die Jugend mehrgedachter Zeugin betrifft, nach dem einhelligen Zeugniſſe der Rechtsgelehrten, die Verordnung des Römiſchen Rechtes, daß in peinlichen Sachen wider den Angeklagten keine Zeugen, die noch nicht das 20ſte Jahr ihres Alters zurückgeleget haben, gebraucht werden ſollen,

L. 20. *D. de teſtib.*

in den teutſchen Gerichten nicht beobachtet, ſondern, da die Römiſchen Geſetze zur Zeugenſchaft und Leiſtung eines Eides kein gewiſſes Alter beſtimmen,

C. F. WALCH *in diſſ. de iurantis legitima aetate* §. 6.

das Päbſtliche Recht aber das 14. jährige Alter ſetzet,

can. 15. *Cauſ.* 22 *quaeſt.* 5.

ein jeder der die pubertatem minus plenam erreichet hat, wenn nur ſonſt keine Bedenklichkeit vorwaltet, zur Ablegung eines eidlichen Zeugniſſes auch in peinlichen Sachen gelaſſen, und demſelben völliger Glaube beygeleget wird,

Carpzov *in pract. rer. crim. qu.* 114. *nr.* 42.

Boehmer *ad eund. l. c. obſ.* 6.

Leyser *ſpec.* 283. *m.* 5.

33 Weilen aber 4) daferne auch Catharina Dorothea J. ihre Auſſage eidlich erhärtet, wider den Inquiſiten dennoch kein ſolcher Beweis gewirket wird, der das von ihm begangne Verbrechen zur höchſten Gewißheit bringet, folglich mit dem Feſtungsbau, als der heut zu Tage in den Hannöverſchen Landen feſtgeſetzten ordentlichen Strafe eines verheyratheten Ehebrechers, wider den Inquiſiten nicht verfahren werden mag: derowegen, und da eine Geldbuſſe alhier nicht wohl ſtatt findet, keine andere auſſerordentliche Strafe, als das Gefängniß ſchicklich iſt: welche jedoch 5) deswegen nicht von langer Dauer seyn 34
kann, weil, wenn auch Inquiſit des beſchuldigten Ehebruchs geſtändig, oder gänzlich überführet wäre, dennoch ihm, in Betrachtung, daß er nur mit einer ledigen Weibsperſon Unzucht getrieben, und daher eine ſolche Begünſtigung zu Schulden kommen laſſen, die bekanntermaaſſen, nach dem gemeinen Rechte, nicht einmal ein wahrer Ehebruch iſt;

L. 6. §. 1. *Dig. ad leg. Iul. de adult. coërcend.*

L. 34. §. 1. *eod. tit.*

L. 18. *C. eod. tit.*

und, wie die Acten ergeben, ſein Eheweib die Eheſcheidung nicht verlangen wird, die Strafe des Feſtungsbaues, ſelbſt nach Maaßgabe des Königlichen Reſcripts vom Jahr 1734 nur auf eine kurze Zeit widerfahren ſeyn würde; folglich nach dieſem Verhältniſſe, nunmehr auch die auſſerordentliche Strafe eingerichtet werden muß: Solchergeſtalt alſo die dem Inquiſiten zuerkannte ſechswöchentliche Gefängnißſtrafe den vorkommenden Umſtänden angemeſſen iſt;

Als ſind wir, wie im Urthel enthalten, zu erkennen bewogen worden.

LXXIX. DECISIO

Nahmens der Herzoglich Braunſchweig-Lüneburgiſchen Regierung des Fürſtenthums Blankenburg abgefaßt im Auguſt 1773.

In cauſa homicidii in rixa commiſſi.

THEMATA.

I. De poena homicidae, qui, negato laedendi animo pro facti circumſtantiis dubio, armis terrendi cauſa ſtrictis caeſum ſponte occuriſſe contendit, praeuio niſi eruendi veritatem medio, iudicium dari nequit.

II. In medii veritatis eruendae genere definiendo, tum indiciorum vis et probatio, tum delicti poenaeque decernendae qualitas reſpicienda ſunt.

Sen-

S V M M A R I A.

Sententia.

1. 2. Iusiurandum purgatorium, & hoc praeſtito, poenam operarum publicarum in ſex annos decernens.

Rationes dubitandi.

3. 4. (I) Qui laedendi animo arma mortifera ſtrinxit, in quae occiſus ſponte irruit, doloſi homicidii reus eſt.

5. 6. 7. (II) Laedendi animum habuiſſe videtur, qui ſumma ira accenſus pugnam agreſſus, ſtrictisque armis ad necandum aptis, mortem aduerſario minatus eſt.

8. 9. In ſpecie propoſita (III) occiſum coeco impetu ruentem cultro, quem reus tenebat ſemetipſum transfodiſſe, nec pro vulnerum qualitate, nec ſecundum teſtium dicta credi poſſe videbatur.

10. 11. 12. (IV) Homicidium niſi *dolo directo* certe ſumma doloque proxima culpa commiſſum, poena morti proxima coercendum eſt.

Rationes decidendi.

13. 14. (I) De poena homicidae, qui laedendi animum pro facti circumſtantiis dubium negat, & terrendi aduerſarii cauſa arma ſe ſtrinxiſſe hisque ſponte ſua caeſum occurriſſe obtendit, niſi medio eruendi veritatem praeuio, iudicium ferri non debet.

15. - 26. (II) Grauius iureiurando purgatorio medium decernendum non eſt (1) indiciis, tum legitimenon probatis, tum contrariis praeſumtionibus eliſis, ſimulque (2) idoneis temperandae poenae rationibus ſubuenientibus.

27. 30. (III) Declinato licet per iusiurandum praeſtitum dolo, ob magnam tamen, qua homicidium commiſſum eſt culpam, poena operarum publicarum decernenda eſt;

25. 29. 31. Ea tamen (IV) haud perpetua, ſi legitimae facti ſint excuſationes, veluti: defenſionis fauor & ſumma irati animi perturbatio.

1 Auf angebrachte Rüge, eingezogene Erkundigung und gehaltene gerichtliche Regiſtraturen, verfaſſete Inquiſitionalartikel, ſowohl des Inquiſiten Georg Ernſt B. von Benneckenſtein darauf gethane Antwort, unterſchiedlicher Zeugen, theils ſummariſch, theils vermittelſt Eides erfolgte Auſſage, und übergebene Vertheidigungsſchrift, erkennen Fürſtlich Braunſchweig-Lüneburgiſche zur Regierung des Fürſtenthums Blankenburg verordnete Präſident und Räthe, nach vorgehabtem Rath auswärtiger Rechtsgelehrten, für Recht;

2 Daraus ſoviel zu befinden: würde ernannter Inquiſit, Georg Ernſt B., nach vorgehender ſcharfer Verwarnung vor der ſchweren Strafe des Meineides, wozu auch ein Geiſtlicher zu gebrauchen, ſich vermittelſt Eides reinigen, und, daß er am 27. October des vorigen Jahres zu Hohengeiß ſein Meſſer gegen die beiden Regers, nicht in der Abſicht ſie damit zu verletzen, ſondern bloß um ſie zu ſchrecken, ergriffen, und in der Hand behalten, imgleichen, daß er hierauf dem jungen Chriſtian Reger die zween Meſſerſtiche mit Wiſſen und Willen nicht beygebracht, ſchwören; ſo iſt er zwar mit der ordentlichen Strafe des Todtſchlages zu verſchonen, jedoch nichts deſtoweniger, ſeiner bey der Entleibung dieſes Menſchen begangenen Verſchuldung halber, mit Sechsjärigem Feſtungsbau zu beſtrafen, ſowohl die auf dieſe Unterſuchung gewandte Koſten, nach vorgehender deren Liquidation und richterlicher Ermäſſigung, ſo weit ſein Vermögen hinreichet, abzuſtatten verbunden: Im Fall er aber zuerkanntermaaſſen zu ſchwören nicht vermag, ſo ergehet diesfalls und ſonſt allenthalben ferner, was Recht iſt. V. R. W.

Rationes dubitandi.

Obwohl 1) bey ſolchen Entleibungen, deren 3
Strafbarkeit nebſt dem Grade der Verſchuldung des Thäters offenbar iſt, inſonderheit wenn in einen Gefechte oder einer Balgerey durch die Hand des Herausforderers der Widerſacher getödtet wird, es ordentlicher Weiſe darauf nicht ankömmt, ob dieſer durch Einlaufen in das ausgeſtreckte Gewehr, oder durch gethane Stiche ſeines Gegners das Leben verlieret, ſondern in beyden Fällen einerley Zurechnung vorwaltet, und alſo auch die nämliche Strafe ſtatt findet;

Carpzov *in pract. rer. crim. q.* 29. *nr.* 42. *ſqq.*

Engau *in Element. iur. crim.* §. 34. 327.

Koch *in inſtit. iur. crim.* §. 453.

de Boehmer *in meditat. in C. C. C. art.* 137. §. 1. *et ad Carpzov. qu.* 1. *obs.* 2.

Berger *elect. iur. crim. Part. II. obs.* 99.

Derowegen, da im vorliegenden Falle der Inqui- 4
ſit nicht nur die Regers zum Streite aufgefordert, ſondern auch mit Thätlichkeit durch Stockſchläge den Anfang gemachet, und den Angriff ſeiner Gegner, mit dem geſtreckten Meſſer in der Hand, erwartet, auch bey deſſen Erfolge in dieſer tödtlichen Bewaffnung Widerſtand gethan hat, dafür

gehalten werden möchte, als ob, wenn auch der Entleibte durch Einrennen in das Meſſer ſich den Tod verurſachet haben ſollte, nichts deſtoweniger Inquiſit eben ſo zu beſtrafen ſeyn würde, als wenn er die Verwundung durch gethane Stiche bewirket hätte: und daher ohne weitere Erforſchung der Wahrheit, ſofort auf eine Beſtrafung zu erkennen geweſen wäre;

5 Allenfalls aber 2) auf der anderen Seite es das Anſehen gewinnet, als ob wegen der Gröſſe des Verbrechens deſſen Inquiſit verdächtig iſt, und in Betrachtung der Stärke des wider ihn vorwaltenden Verdachtes, daß er vorſetzlicherweiſe den Schmidt Chriſtian Reger verwundet habe, auf die peinliche Frage hätte erkannt werden ſollen: angeſehen, wenn Inquiſit die Wunden mit Wiſſen und Willen bewirket hat, ſeine That in einem aus Jäheit und Zorn begangenen vorſetzlichen Todtſchlag beſtehet, worauf nach Vorſchrift der P. H. G. O.

Art. 137.

die Strafe des Schwerdtes folget; indem er ſolchenfalls, widerrechtlicher Weiſe, mit einem zum Tödten geſchickten Werkzeuge dem Chriſtian Reger, aus Vorſatz, eine Verwundung, deren tödtlichkeit er vermuthen konnte, verurſachet, verfolglich in deſſen Entleibung eingewilli-
6 get hat; daß aber ſothane tödtliche Verwundung ſolchergeſtalt ſich begeben habe, aus Inquiſitens ganzen Betragen bey der Sache, und aus den übrigen Umſtänden des Vorganges höchſtglaublich zu ſeyn ſcheinet, anerwogen derſelbe, als er ohnweit Chriſtian Regers Hauſe ſtehen geblieben, unter vielen Scheltworten gerufen hat: **Kommt her wenn ihr was wollt, ihr ſollt die Schwerenoth kriegen: und wenn eurer funfzig ſind, ſo krieget ihr die Schwerenoth:**

Teſtis 2. *ad art.* 10. 11.

Wenn ihr was wollet, ſo kommt heraus auf den Platz, ich will es mit euch ausmachen;

Teſtis 3. *ad art.* 13.

und, da hierauf der alte Reger ihm ſich genähert, und ſeine Schimpfreden verwieſen hatte, geſprochen: **ich fürchte mich vor euch nicht, wenn ihr was wollt, ſo kommt her, und wenn eurer funfzig und noch mehr ſind;**

Teſtis 1. *ad art.* 14.

ingleichen bey weiterer Annäherung anfänglich einen groſſen Stein von der Erde aufgehoben, hernach das Meſſer zur Hand genommen, und geſprochen: **Hundsvötter kommt her, und wenn eurer noch mehr ſind, ich will es mit euch ausmachen,**

Teſt. 4. *ad art.* 15.

ferner, als die beiden Regers auf ihn zugegangen, gerufen: **Kerls bleibt mir vom Leibe, oder ich ſteche einen todt,**

Teſt. 4. *ad art.* 17.

und hierauf mit einem Stocke auf den jungen Reger losgeſchlagen,

Teſt. 1. 3. 4. *ad art.* 18. 19.

endlich aber, nach ſeinem eigenen Geſtändniſſe, mit dem Meſſer gedrohet, und ſolches hernach beym Handgemenge, in der rechten Hand geführet hat;

Reſponſ. ad art. inquiſ. 32. 36. 50.

Und dann bekanntlich aus der Androhung eines Verbrechens, welchem der Erfolg genau entſpricht, wider den Droher ein zur peinlichen Frage hinreichender Verdacht, daß er die gedrohete Miſſethat vollbracht habe, entſtehet;

Art. 32. der P. H. G. O.

verfolglich die Anwendbarkeit dieſer geſetzlichen Verordnung auf den gegenwärtigen Inquiſiten um ſo mehr behauptet werden möchte, je unglaublicher deſſen Vorgeben ſey, als ob er die Abſicht 7
mit dem Meſſer zu verletzen nicht gehabt, ſondern ſolches bloß zum Schrecken und Abhalten des Angriffes gebrauchet, auch nach erfolgtem Ueberfall damit nicht geſtochen habe, und daher der junge Reger durch ſein heftiges Andrängen und Einrennen ins Meſſer ſich ſelbſt ums Leben gebracht haben müſſe; da eines Theils Inquiſitens damalige groſſe Verbitterung gegen die Regers, und ganz erſchreckliche Wuth, worin er, nach der Auſſage des vierten Zeugen,

ad art. 24.

ſowohl beym Streite, als auch nachher noch ſich befunden, nicht vermuthen laſſe, daß er bey dem Ueberfall ſich werde unthätig verhalten und im Handgemenge des Meſſers nicht zur Verletzung ſeiner Anfechter bedienet haben, zumalen da derſelbe noch ehe die Regers Hand an ihn legten ſchon durch Stockſchläge die Thätlichkeiten angefangen,

Teſt. 1. 3. 4. *ad art.* 18. 19.

mithin, aller Wahrſcheinlichkeit nach, durch die hernach geſchehene Hinwegwerfung des Stockes und Ergreifung des Meſſers mit der rechten Hand, nicht ſo wohl den Vorſatz zu verletzen geändert, als vielmehr nur eine andere Art der Verletzung ge-

gewählet hatte: andern Theils aber, bey der aus dem

fol. actor. 39.

vorhandenem Wundberichte erſichtlichen Beſchaffenheit der Verletzungen, die mit ausnehmender Heftigkeit und Gewalt geſchehen ſeyn müſſen, und in mehrerer Erwägung des Umſtandes, daß der Entleibte zwo quer zwiſchen den Rippen hindurch bis in die Bruſt laufende Wunden, davon die eine durch die rechte Bruſtſeite bis in die Bruſthöhle eingedrungen, die andere aber von einem an der linken Bruſt durch beyde Herzkammern und auf der anderen Seite wieder herausgegangenen Querſtich verurſachet war, erhalten, die Möglichkeit daß der Entleibte durch ſein Anlaufen oder Andringen von welchem noch überdem die Zeugen

ad art. 24.

nichts wiſſen wollen, ſich ſelbſt dieſe Verwundungen zugezogen haben möchte, um ſo weniger zu
9 glauben ſtehe, als nicht nur die Zeugen das Handgemenge, und daß Inquiſit nach dem jungen Reger gegriffen, geſehen haben,

Teſtes 1. 3. 4. *ad art.* 21.

ſondern auch das Einlaufen ins Meſſer nicht wohl für möglich halten,

Teſt. 1. 4. *ad art.* 24.

und der vierte Zeuge verſichert

ad art. 21. 23. 24.

daß er das Quatſchen des Stiches gehöret habe: wie denn auch überhaupt unbegreiflich ſcheinen will, daß der Entleibte in den etlichen Augenblicken, als ſo lange das Handgemenge gedauert hat,

Teſt. 4. *ad art.* 21.

zweymal in das vorgehaltene Meſſer ſollte eingelaufen ſeyn; Solchergeſtalt alſo ſcheinen dürfte daß, wenn es in dieſer Blutſache noch auf ein Erforſchungsmittel der Wahrheit ankomme, ſolches in einer peinlichen ernſtlichen Frage beſtehen müſſe;

10 Endlich 3) die im Urthel auf den Fall der eidlichen Reinigung auf ſechs Jahre beſtimmte Strafe für allzugeringe geachtet, und dagegen behauptet werden möchte, daß, daferne auch Inquiſit dem Entleibten die Stiche mit Wiſſen und Willen nicht beygebracht, derſelbe nichts deſtoweniger, weil ihm entweder ein ſolcher entfernter Vorſatz zu deſſen Entſchuldigung ſich nur ſehr wenig anführen laſſe, oder doch gewiß der äuſſerſte Grad einer leichtfertigen Unbehutſamkeit zur Laſt falle, eine von der Todesſtrafe nicht weit abweichende auſſerordentliche Beſtrafung verwirket ha-
be: anerwogen Inquiſit die leichte Möglichkeit, 11
daß wenn er bey dem Gebalge und Handgemenge ein geſtrecktes Meſſer führe, daraus auch ohne gefliſſentliches Zuſtoſſen eine Entleibung erfolgen könne, habe vorherſehen müſſen, verfolglich da er dem ohngeachtet mit den Meſſer in der Hand ſich der Balgerey überlaſſen, den erfolgten Todtſchlag auf allen Fall vorläufig genehmiget habe; oder woferne von ihm die Gefährlichkeit ſeines Unternehmens nicht ſollte bedacht worden ſeyn, daraus wenigſtens ſoviel erhelle, daß er ſich um den Ausgang ſeines ſtrafbaren Unternehmens gar nicht bekümmert, und daher zu der ſo leichten Abwendung des erfolgten Todtſchlages nicht die mindeſte Mühe gegeben habe: wobey ihm aber die obgleich nicht 12
ungegründete Furcht vor den gefährlichen Nachſtellungen und gedroheten Ueberfällen der Regeriſchen Familie, und die daraus entſtandene wahrſcheinliche Vermuthung, daß die beiden herannahenden Regers ihn überfallen, und ſehr übel behandeln würden, imgleichen die groſſe Gemütsverwirrung und Wuth des angereizten Zornes, worinn er ſich damals befand, wider die geſetzliche Strenge deswegen nur in geringer Maaſſe zu ſtatten kommen könne, weil derſelbe nicht allein nach der Zeugen Auſſage durch ſein wiederholtes hartes Schimpfen, Herausfordern und Drohen die beyden Regers aus dem Hauſe herausgelocket, zur Annäherung gereizet, und endlich durch Stockſchläge mit Thätlichkeiten den Anfang gemachet habe, ſondern auch es demſelben ein leichtes geweſen ſeyn würde, den unbewaffneten in ziemlicher Gelaſſenheit und mit langſamen Schritten ankommenden beyden Regers durch die Flucht zu entgehen;

Derohalben, daß anders als geſchehen zu erkennen geweſen ſey, es das Anſehen gewinnet;

Rationes decidendi.

Dennoch aber und dieweil 1) Inquiſit die 13
Abſicht, mit dem Meſſer Jemanden zu verletzen geheget zu haben, beharrlich leugnet und dagegen behauptet, daß er das Meſſer bloß zum Drohen und Abſchrecken herausgezogen, und als er darauf vom alten Reger angefallen, ihm der Hut über die Augen gedrücket, und das Geſicht mit dem Schmiedehemd bedecket worden, ſolches aus Vorſicht in die rechte Hand genommen, und um damit keinen Schaden zu thun, dieſe von ſich weggehalten, auch hernach mit Wiſſen und Willen dem jungen Reger die Stiche nicht gegeben habe, und überhaupt nicht wiſſe, wie es mit der Verwundung zugegangen ſey; ſolchemnach der Entleibte ſolche ſich ſelbſt durch ſein Andringen zugezogen haben müſſe:

Reſp. ad art. inquiſ. 36. 37. 43. 47. 55. 56.

Bey ſo bewandten Umſtänden alſo, und da 14
im

im gegenwärtigen Falle der Vorſatz mit dem Meſſer zu verletzen, und der freywillige gefährliche Gebrauch deſſelben noch nicht in Gewißheit beruhet, mithin die wahre Beſchaffenheit der Verſchuldung des Inquiſiten, welche doch auſſer Zweifel geſetzet ſeyn muß, wenn auf eine Beſtrafung des Todtſchlages erkannt werden, und es dabey nicht darauf ankommen ſoll, ob der Thäter ſelbſt die tödtliche Waffe bey dem Entleibten angebracht oder ſolche nur vorgehalten habe, und ſomit der Gegner getödtet worden ſey,

Carpzov *l. c.*

Berger *l. c.*

annoch unbekannt iſt, unſtreitig allhier es eines Mittels, die vom Inquiſiten bey Ergreifung des Meſſers gehegte Abſicht und bey erfolgtem Handgemenge beobachtete Aufführung, heraus zu bringen bedarf; indem, falls derſelbe die Abſicht das Meſſer wider ſeine Gegner wirklich zu gebrauchen nicht gehabt, ſondern ſie damit nur abſchrecken wollen, auch bey dieſer Geſinnung nach erfolgtem Angriffe verharret, und deswegen die Behutſamkeit gebraucht hat, die Hand mit welcher er das Meſſer gefaſſet hatte, zu Verhütung Unglückes von ſich weg zu halten, ſeine Beſtrafung ganz anders ausfallen muß, als wenn er das Meſſer mit dem Vorſatze, damit zu verletzen entblöſſet, und im Balgen entweder damit zugeſtoſſen, oder ſolches mit tödtlicher Gefährlichkeit
15 vorgehalten haben ſollte:

Indeſſen 2) bey vorliegenden Umſtänden ein ſcharfes Mittel zur Erforſchung der Wahrheit, Bedenklichkeit findet; ſintemalen eines Theils die ſonſt aus dem Herausfordern zum Zweykampf und aus der genau erfüllten Drohung einer Verletzung, entſtehende Vermuthung, daß die erfolgte Entleibung aus mittelbarem oder unmittelbarem Vorſatz geſchehen ſey, im gegenwärtigen Falle durch verſchiedene Umſtände dergeſtalt zwei-
16 felhaft, oder gemindert wird, daß ſie zur Wirkung der peinlichen Frage nicht hinreichet; angeſehen erſtlich die dem Inquiſiten angeſchuldigte in den Zweifelsgründen angeführte Herausforderungen zur Schlägerey, von demſelben in Abrede geſtellet, anbey aber nicht insgeſammt völlig erwieſen, allenfalls auch erſt nach vorgegangener Beleidigung von dem bereits im Weichen und in einer Gattung der Wehre begriffenen und von ſeinen Gegnern verfolgten Inquiſiten geſchehen ſind, mithin, wie auch deren Inhalt einigermaaſſen zeuget, mehr in einer Ankündigung der Gegenwehr, wodurch Inquiſit die Regers vom feindlichen Angriffe hat abhalten wollen, als in einer Provocation, zu
17 beſtehen ſcheinen: wie denn auch, zweytens der vierte Zeuge

ad art. 17.

bejahet, daß Inquiſit durch die Bedrohung einen todt zu ſtechen, die ſich ihm nähernden Regers vom Angriffe und Ueberfall habe zurück halten wollen, ſolchemnach dem Vorgeben des Inquiſiten daß er den Willen nicht gehabt habe, das Meſſer wider ſeine Gegner gefährlich zu gebrauchen, um ſo weniger alle Glaubwürdigkeit abgeſprochen werden mag, 18
als es drittens eben ſo möglich iſt, daß Inquiſit den Stock von ſich geworfen, und das Meſſer in die andere Hand genommen, und ſolche von ſich weggehalten um einen gefährlichen Ausgang des Streites zu verhüten, als daß er ſolches in der Abſicht mit dem behaltenen Meſſer zu verwunden gethan habe: wozu viertens noch kömmt, daß die 19
Zeugen kein Stechen mit dem Meſſer ſondern nur ſo viel geſehen, daß Inquiſit und die Regers gegen einander gegriffen haben, und weiter nichts zu ſagen wiſſen, als daß im Handgemenge und Tumulte die Verwundung geſchehen ſeyn müſſe

ad art. prob. 21. 22. 23.

und obgleich die Zeugen

ad art. 24.

nicht glauben, es auch, wie oben bereits erwähnet worden, unwahrſcheinlich iſt, daß der Entleibte ſelbſt ſich durch bloſſes Zudrängen oder Einlaufen die ſo tief eingedrungenen Wunden, davon man das Quatſchen gehöret hat und zwar zweymal zugezogen haben ſollte, dennoch fünftens, ſowohl 20
wegen der ganz ausnehmenden Spitzigkeit und Härte der Meſſerklinge womit die Verwundung geſchehen, als auch in Erwägung, daß Inquiſitens Arm ausgeſtreckt und widerſtehend geweſen iſt, der Entleibte aber, als er den einen Stich empfunden auf den Inquiſiten deſto heftiger eingedrungen ſeyn und dadurch ſich auch den zweeten verurſachet haben, daraus aber eben auch ein quatſchender laut entſtanden ſeyn kann, die Möglichkeit, daß die Entleibung ohne einiges Zuſtoſſen des Inquiſiten ſich begeben habe, nicht ſchlechterdings geleugnet werden mag: geſtalten denn ſechſtens, auch noch auſſerdem ſich unſchwer der 21
Fall gedenken läſſet, daß Inquiſit in ſeiner damaligen Wuth und Gemüthsverwirrung ohne Bewußtſeyn, folglich ſolchergeſtalt ohne ſein Wiſſen und Willen, die Stiche gethan habe; dieſer Fall aber eben derjenige iſt, worauf Inquiſit

ad art. inquiſ. 53. 54.

hauptſächlich ſeine Entſchuldigung geſetzet hat;

Hiernächſt andern Theils in den bisheri- 22
gen Acten verſchiedene Umſtände liegen, die dem Inquiſiten wider die Strenge der Geſetze auch in dem Falle zu ſtatten kommen, wenn er etwa wiſſentlich die Meſſerſtiche gethan haben ſollte; in näherer Erwägung, daß, da laut des unterm 11. Dec. des vorigen Jahres zu Bennekenſtein abgehaltenen und

fol. actor. 108.

vor-

vorhandenen Protocolles dem Inquiſiten von der Regeriſchen Familie mit dem Tode gedrohet, und ihm von dieſer gefährlichen Nachſtellung durch einen Freund Nachricht gegeben worden, ſich derſelbe nothwendig zu dieſer Familie
23 immer das ärgſte zu verſehen hatte; welchem zufolge denn derſelbe, als er am 27. Octobr. des vorigen Jahres, bey ſeinem Auffenthalt zu Hohengeiß von einem jungen Menſchen in das Regeriſche Haus, um daſelbſt dem jungen Reger eine Ader zu öffnen, abgerufen wurde, nicht ohne Grund auf den Argwohn gerathen, daß man unter dieſem Vorwande nunmehr Gelegenheit ſuche, die Drohungen an ihm zur Ausübung zu bringen, und in dieſer Vermuthung begreiflicher Weiſe hat beſtärket werden müſſen, als er bey ſeiner Ankunft am Regeriſchen Hauſe von dem jungen Reger erfuhr, daß er nicht zur Ader laſſen, ſondern man in ſeinem Hauſe ſonſt ein Wort mit ihm ſprechen wolle, und da er Bedencken gefunden ins Haus zu treten, der alte Reger ſogleich auf eine befremdliche Art ihn unter einer Betheurung verſichert, daß ihm nichts übels widerfahren ſolle, als aber Inquiſit, nachdem, wie er angiebet, und es auch ſowohl aus dem Inhalte ſeiner nachher gegen die Regeriſche Familie ausgeſtoſſenen Schimpfreden und Vorwürfe, als wegen ihrer Todtfeindſchaft gegen ihn, zu vermuthen ſtehet, derſelbe von der alten Regerin mit ſehr harten Schimpfreden beleget worden, ſich unter gegenſeitigem Schimpfen von dem Regeriſchen Hauſe entfernen wollen, derſelbe von den beyden Regers verfolget worden, und obgleich dieſe Leute unbewaffnet geweſen, nichts deſtoweniger Inquiſit theils dieſen Umſtand nicht bemerket, theils überhaupt aus den Reden des alten Regers und der Art mit welcher ſie ſich ihm näherten, einen gefährlichen Ueberfall von ihnen beſorgen mußte;
24 Derowegen die von demſelben gemachten Gegenanſtalten nicht auf Rache, ſondern nur auf Abwendung eines Ueberfalles und auf ſeine Beſchützung abgezielet haben: da nun aber die beyden Regers ſich daran nicht gekehret hatten, vielmehr dem Inquiſiten, nachdem er ſich mit Stockſchlägen zu wehren geſucht zu Leibe gegangen und im Begriff waren, durch gewaltſames Handanlegen ihn unter ſich zu bringen, leicht zu erachten, auch aus den Acten klar iſt, daß derſelbe da er als eine kleine ſchwächliche Perſon von zween ſtarken Leuten, und die wenigſtens nach ſeiner Meinung ſeine Todtfeinde waren ſich übermannet ſahe, in die äuſſer-
25 ſte Wuth und Conſternation gerathen ſey; Solchergeſtalt alſo dem Inquiſiten dasjenige, ſo er in dem damaligen Nothſtande und der Verwirrung gethan hat, nicht als eine ganz freye Handlung zugerechnet werden mag: und allenfalls der zur Milderung der Strafe ausgeſetzte Fall, wenn der Anfang des Streites von Seiten des Entleibers rechtmäſſig geweſen, bey Vollziehung der Wehre aber eine übereilte Ausſchweifung begangen worden iſt:

Art. 142. der P. H. G. O.

auf Inquiſiten ſeine Anwendung findet;

de BOEHMER *ad Carpzov. q.* 1. *obs.* 2.

Wannenhero dem Inquiſiten theils wegen 26
Beſchaffenheit des wider ihn vorhandenen Verdachtes, theils in Rückſicht auf die ihm überhaupt bey dieſer Entleibung gegen die Strenge zu ſtatten kommende Umſtände, ein härteres Mittel ſeine bey Ergreifung und Behaltung des Meſſers gehegte Abſicht und ſein Verhalten im Handgemenge herauszubringen, als der Reinigungseid, nicht zugemuthet werden mag;

Und weil 3) Inquiſit, durch Leiſtung des 27
ihm zuerkannten Eides ſo viel erhärtet, daß er weder vor noch im Gefechte die Abſicht mit dem Meſſer jemanden zu verletzen geheget, noch ſolches mit Wiſſen gefährlich gebrauchet habe, verfolglich dadurch bewirket, daß ihm ſo wenig ein unmittelbarer, als mittelbarer Vorſatz zu tödten beygemeſſen werden kann, indem ſolchenfalls nicht zu behaupten ſtehet, daß derſelbe nichts deſtoweniger die leichte Möglichkeit des tödtlichen Erfolges vorhergeſehen, und alſo, da er dennoch das Meſſer zum Drohen gebrauchet, in die Entleibung vorläufig eingewilliget habe;

DE BOEHMER *l. c.*

Solchemnach, wenn Inquiſit vorgeſchriebenermaaſſen ſchwöret, die Entleibung des jungen Regers als ein aus Unvorſichtigkeit und Uebereilung begangener Todtſchlag an ihm geahndet werden muß; wobey jedoch denſelben nicht der höch- 28
ſte Grad der Sorgloſigkeit und des Leichtſinnes zur Laſt fällt, mithin auf keine lebenswührige oder ſonſt ſehr harte auſſerordentliche Strafe zu erkennen iſt; in mehrerer Erwägung, daß Inquiſit mit friedfertigem Gemüthe, und vermöge ſeines Amtes ſich ins Regeriſche Haus begeben, alſo damals ſich in einer erlaubten Handlung befunden: daſelbſt aber ſofort durch eine ſehr bedenkliche Begegnung in Furcht und Schrecken geſetzet, und ohne eigenes Verſchulden zum Zorne gereitzet worden iſt, hierauf ſich entfernet, und nicht eher als bis er von den beiden Regers verfolget ward, mit Thätlichkeit gedrohet hat, verfolglich derſelbe nicht als ein Anfänger der Thätlichkeiten, und der auf Rache bedacht war, ſondern als ein ſolcher, der bey einem bevorſtehenden Ueberfall Vertheidigungsmittel vorkehret zu betrachten, ſolchemnach alſo auch befugt war, bey dem unmittelbar bevorſtehenden Ueberfall ſeiner Feinde den erſten Streich nicht zu erwarten, ſondern demſelben durch Stockſchläge zuvorzukommen; und ob er 29
gleich dabey gegen ſeine unbewaffnete Anfechter ein Meſſer in der Hand geführet, und daher die Grenzen der Gegenwehr überſchritten hat, dennoch zur Minderung ſeiner Verſchuldung ihm ſeine damalige Gemütsverwirrung, wie auch dieſes zu ſtatten kömmt, daß er eines Theils nach ſeiner beſtändigen Verſicherung die Wehrloſigkeit ſeiner Feinde nicht bemerket hatte, allenfalls aber andern Theils dem-

demohngeachtet in Gefahr ſtund, von ihnen mörderiſch behandelt zu werden;

30 Indeſſen dem Inquiſiten doch allemal zur Verantwortung gereichet, daß er, nachdem er bereits das Negeriſche Haus verlaſſen, und ſich in Sicherheit geſetzet hatte, durch ſein Schimpfen die Negers zum Zorne gereitzet, und dadurch ſelbſt zu ſeiner Verfolgung Anlaß gegeben; ferner daß er bey Erblickung des alten Negers nicht bey Zeiten auf ſeine weitere Entfernung gedacht, ſondern vielmehr Halte gemacht, und mit Schimpfen fortgefahren, zugleich die wörtlichen und thätigen Bedrohungen unternommen, und dadurch den Angriff befördert, auch dabey ſich einer tödtlichen Waffe bedienet hat;

31 Bey ſo bewandten Umſtänden alſo die Entleibung des jungen Negers als ein ſolcher Todtſchlag, wobey von Seiten des Thäters die Grenzen der Nothwehr zwar durch verſchiedene Verſehen überſchritten worden ſind, deren Strafbarkeit jedoch durch die Hitze des Zornes, worin der Thäter ohne ſein Verſchulden geſetzet worden, imgleichen durch den mißlichen Ausgang einer vorzunehmenden Flucht, ferner durch die Gröſſe der Furcht vor ſeinen Anfechtern, die ihm zuvor den Tod geſchworen hatten, hauptſächlich aber durch die äuſſerſte Gemütsverwirrung worinn er ſich zur Zeit des Ueberfalls befunden hatte gemindert wird, anzuſehen, und mit einer willkührlichen Strafe, welche jedoch in Gemäßheit der dabey vorwaltenden Umſtände von der Todesſtrafe nicht unbillig um einen beträchtlichen Grad entfernet bleibet, zu ahnden iſt;

Als haben wir uns, Inhalts der Sentenz zu erkennen bewogen geſehen.

LXXX. RESPONSVM

Auf geſchehene Anfrage von der Königlichen Churfürſtlichen Regierung der verpfändeten Grafſchaft Bentheim in Unterſuchungs-Sachen wider Arend B. ertheilt im Merz 1773.

In cauſa homicidii.

THEMATA.

I) Praeſentia ſuſpecta circa locum delicti commiſſi indicium dat, ex quo ad ſpecialem inquiſitionem pro re nata iudex procedit.

II) Et in generali inquiſitione, quando cauſae vtilitas exigit, teſtes iureiurando obſtringi poſſunt.

SVMMARIA.

1. 4. Narratio.

Quaeſtio.

5. Coepta inquiſitio qua ratione continuanda ſit?

Rationes dubitandi.

6. 7. (I) Praeſentia circa locum delicti commiſſi ex modo haud ſuſpecta, infirmiſſimum delicti commiſſi dat argumentum.

8. (II) Indicia vim non habent, niſi probatis factis ex quibus eliciuntur.

9. (III) Temere negaſſe haud videtur is, qui ex memoriae fragilitate iuſtam habet excuſationem.

10. (IV) Crimen commiſſum auctorem ſuum diuerſi generis delicti non reddit ſuſpectum.

11. (V) Teſtes in generali inquiſitione absque iureiurando interrogari debent.

Ra-

Rationes decidendi.

13. 15. (I) Reum de quo quaeritur, circa locum delicti, eo quo commiſſum eſt tempore, ſuſpicioſe verſatum eſſe ex actis apparet.

14. (II) Circumſtantiam facti probatam, eamque in ſe indifferentem pertinaciter negans, ſuſpicionis notam haud effugit.

16. (III) Furti reus ab homicidii lucri cauſſa commiſſi ſuſpicione non alienus eſt.

17. (IV) Praeſumtiones quarum cauſa iusiurandum purgatorium decerni poteſt, ad ſpecialem inquiſitionem inſtituendam ſufficiunt.

18. (V) Teſtes durante inquiſitione generali iureiurandi religione, ſi opus fuerit, adſtringi, & fori vſus & iura Brunſuico-Luneburgica comprobant.

19. (VI) Praeuio teſtium iureiurando ad ſpecialem inquiſitionem procedendum eſſe, reſpondetur.

U. f. D. z.
Hochwohl- und Wohlgebohrne
ſonders Hoch- und vielgeehrteſte Herren.

1 Als Dieſelben uns die im Betreff des erſchlagenen Schutzjuden Herz Samuel von Bentheim bisher ergangenen, hierbei wieder zurückkommenden General-Inquiſitions Acten nebſt einer Frage zugeſandt, und darüber unſere rechtliche Meinung zu ertheilen verlanget haben: Demnach erachten wir nach deren fleiſſiger Verleſung, und gepflogener collegialiſcher Erwägung, den Rechten gemäß zu ſeyn.

2 Iſt am 18. Julii des Jahres 1765. der todte Körper eines Juden Namens Herz Samuel, etwa eine halbe Stunde weit von Bentheim unter einem Wachholderbuſche in einem Graben gefunden, und durch die ſofort angeſtellte gerichtliche Unterſuchung zwar ſo viel, daß gedachter Jude ermordet, und die That am 3. Julii deſſelben Jahres geſchehen ſey, herausgebracht worden: Es hat jedoch der Thäter, aller ſorgfältigen und genauen Unterſuchung ungeachtet, nicht erforſchet und an den Tag gebracht werden können.

3 Am 30. Jan. dieſes laufenden Jahres aber zeiget die Wittwe des Erſchlagenen dem Gerichte an, wie ſie von des Bauern Niermanns Ehefrau vernommen, daß an dem Tage der Ermordung ihres Ehemannes der jetzt wegen Dieberey in Haft ſitzende Arend B. für den Bauern Niermann in der Gegend und nahe bey dem Orte wo der todte Körper gefunden worden Plaggen gemähet habe, und erſt am ſpäten Abend wieder zu Hauſe erſchienen ſey; Welcher Rüge zufolge man die Unterſuchung von neuem fortgeſetzet, und forderſamſt gedachte Niermannin und ihren Ehemann vernommen hat, die dann unter genauer Anführung allerley Umſtände ausgeſaget, daß Arend B. am 3. Julii 1765. für ſie in Arbeit geweſen ſey, und nahe vor dem Venne, Sudden zum Brennen geſtochen habe.

4 Nachdem nun dieſer Arend B. darüber ſummariſch vernommen, und von demſelben der Ausſage der Niermannin nach allen ihren Umſtänden widerſprochen, auch überall in Abrede geſtellet worden, daß er am 3. Julii 1765. in dasiger Gegend wo der Mord geſchehen, geweſen ſey; hat man ſothane Gegend in Augenſchein nehmen, und davon einen ohngefähren Plan, nach welchem der Ort wo Denunciat am ermeldeten Tage für Niermann Brandſudden gemähet haben ſoll vom Platze des gefundenen todten Körpers etwa 1280. gemeine Schritte weit entfernet ſeyn mag, zu den Acten bringen, ſodann aber nicht nur die Niermanniſchen Eheleute ihre Ausſagen mit einem Eide beſtärken, ſondern auch im Gegentheil einige Bürger und Eingeſeſſene zu Bentheim, die bereits im Jahr 1765. ausgeſaget hatten, auf dem an mehrgedachter Gegend belegenem Moore am 3. Julii geweſen zu ſeyn, eidlich bewähren laſſen, daß ſie damals niemanden, beſonders auch nicht den Arend B. im Felde geſehen haben.

Derohalben, bey dem beharrlichen Leugnen des Denunciaten, und da ſich derſelbe gleichfalls zur eidlichen Betheurung anerboten, nunmehro die Frage entſtehet:

Was bey gegenwärtigen Umſtänden in Gemäßheit der Rechte weiter vorzunehmen ſey? 5

Rationes dubitandi.

Ob nun wohl der Umſtand, daß zur Zeit eines begangenen Verbrechens Jemand in der Nähe bey dem Orte der Thathandlung ſich befunden hat, nur alsdenn einen redlichen jedoch bloß entfernten Argwohn wirket, wenn eine ſolche Gegenwart mit verdächtigen gefährlichen Umſtänden verbunden iſt: 6

Art. 25. der P. H. G. O.

dahingegen im vorliegenden Falle nicht nur der Ort, wo der Arend B. am 3. Jul. 1765. Plaggen gemähet haben ſoll, beynahe 1300. Schritte weit vom Platze des gefundenen todten Körpers entfernet iſt, und daher in ſo ferne für eine verdächtige Gegend nicht geachtet werden mag, ſondern auch die Art und Urſache ſeines daſigen Aufenthaltes ganz unverfänglich geweſen; Solchemnach dem Anſcheine nach die vorgebliche Anweſenheit des Denunciaten in bemerkter Gegend, wenn ſie auch erwieſen wäre, denſelben ſo wenig als die andern Leute welche ſich zur nemlichen Zeit auf dem Moore befunden haben, des Mordes verdäch-

8 dächtig machen kann; Alſo noch viel weniger, wegen Ermangelung eines hinglänglichen Beweiſes, einige Abſicht darauf zu nehmen ſeyn dürfte: immaaſſen eines Theils die Niermanniſchen Eheleute nach ſo langer Zeit ſich in Angebung des Tages, an welchem Denunciat für ſie Plaggen gemähet haben ſoll, ſehr leicht irren können; andern Theils dieſelben das Plaggenmähen ſelbſt nicht mit angeſehen, ſondern nur aus der eigenen Erzählung des Denunciaten wiſſen wollen: in peinlichen Sachen aber bekanntlich das eigene auſſergerichtliche Bekenntniß nur einen halben Beweis zum Nachtheil des Bekenners wirket: anbey, dritten Theils, das Leugnen des Denunciaten durch die eidliche Auſſage aller der Leute, die am 3. Julii 1765. ſich in dem Moore befunden haben, unterſtützet wird, indem dieſelben einhellig verſichern, daß ſie den Arend B. weder an dem angeblichen Orte des Plaggenmähens, auf den ſie doch ſehen konnten, noch irgendwo in daſiger Gegend wahrgenommen hätten;

9 Und ob auch gleich ſonſten die freventliche wahrheitswidrige Ableugnung eines an ſich gleichgültigen und unverfänglichen Umſtandes einen Denunciaten der angeſchuldigten Miſſethat verdächtig machet, dennoch dieſer Grundſatz nicht auf den Arend B. anwendbar zu ſeyn ſcheinet, indem dieſer

pag. actor. 101.

ſich nur nicht erinnern will, am 3. Jul. 1765. am gedachten Orte für den Niermann Plaggen gemähet zu haben, demſelben aber, als einem Menſchen der mehrentheils für andere Leute um Taglohn arbeitet, nicht wohl zugemuthet werden möge, nach Verlauf von beynahe 8. Jahren noch zu wiſſen, welche Arbeit, und für wen, und wo, er an einem gewiſſen Tage verrichtet habe; verfolglich ihm dieſe vorgeſchützte Vergeſſenheit nicht zu verargen ſey:

10 Anbey aus den vom Denunciaten begangenen Diebereyen ſich nicht folgen läßt, daß er auch den Mord an dem Herz Samuel werde begangen haben;

11 Uebrigens aber in der Generalunterſuchung die Zeugen nicht vereidet zu werden pflegen.

12 Derohalben, daß wegen Ermangelung genugſamen Verdachtes, noch zur Zeit gegen den Arend B. nichts weiter vorzunehmen, allenfalls aber das eidliche Verhör derienigen Perſonen, die am 3. Jul. 1765. mit dem Juden Herz Samuel bis zum Dorfe Ohne gegangen ſeyn wollen, erſt nach Denunciatens Antwort auf die Inquiſitionalartikel zu bewerkſtelligen ſey, es das Anſehen gewinnet;

Rationes decidendi.

13 Dieweil aber dennoch der Umſtand, daß Arend B. am 3. Julii 1765. beym Bauer Niermann zum Plaggenmähen, und zwar für denſelben Tag, und an der im Grundriſſe mit A. bezeichneten Stelle im Tagelohn gegangen ſey, für völlig erwieſen zu achten iſt; indem die Niermanniſchen Eheleute, als unverwerfliche Zeugen, dieſes mit vielen beſonderen Umſtänden eidlich erhärtet, und dabey inſonderheit zum Merkmaal des Tages angegeben gewußt haben, daß er der reformirte Bettag geweſen ſey, als an welchem der Jude Herz Samuel erſchlagen worden iſt: daß aber Denunciat dieſes Plaggenmähen auch auf dem, verabredeten, und keinem anderen Tage werde verrichtet haben, eines Theils ſchon an ſich und ſelbſt aus dem bedungenen Geſchäffte nicht anders vermuthet werden muß, andern Theils aber noch inſonderheit dadurch beſtärket wird, daß nicht nur Denunciat an demſelben Tage Abends bey dem Niermann ſich wieder eingefunden, das verdiente Abendbrod zu ſich genommen, und von ſeiner vollbrachten Arbeit Nachricht gegeben, gedachter Niermann aber hiernächſt die Arbeit beſchriebener maaſſen befunden, und die gemäheten Plaggen nach Hauſe geholet hat; ſondern auch mehrgedachter Niermann, nach der Auſſage ſeines Eheweibes, ein halbes Jahr nachher wegen des am reformirten Bettage verſtatteten Plaggenmähens von dem Fiſcal hat zur Verantwortung gezogen werden wollen; Wogegen nichts thut, daß die am nemlichen Tage in dortiger Gegend auf dem Moore befindlich geweſenen Leute den Denunciaten nicht geſehen haben, anerwogen dieſelben, nach ihrer eigenen Auſſage, ſich theils nur kurze Zeit daſelbſt verweilet, theils in der Gegend nicht umgeſehen, theils aber in tiefen Gruben gearbeitet, mithin auſſer Stande ſich befunden haben, von dieſem Orte ihres Aufenthaltes die Brechte zu beſchauen.

Bey dieſen Umſtänden alſo, und da der Denunciat einen Vorgang, von welchem ein hinlänglicher Beweis vorhanden iſt, und der an ſich denſelben ſo wenig als die anderen Leute, welche am 3. Jul. 1765. auf dem Moore gearbeitet haben, des begangenen Todtſchlages verdächtig machen konnte, nichts deſtoweniger in Abrede ſtellet, und anfänglich zwar 14

pag. act. 101.

deſſen ſich nur nicht hat erinnern wollen, im Verfolge aber

pag. actor. 102. 120. *ſqq.*

alles was die Niermanniſchen Eheleute mit ſo vielen beſonderen Umſtänden und Merkmaalen ihrer genauen Wiſſenſchaft und Erinnerung eidlich bewähret haben, ſchlechterdings geleugnet, und für Unwahrheit erkläret hat; Dieſes freventliche Leugnen um ſo gewiſſer wider ihn den Argwohn erreget, daß er an dem Morde nicht unſchuldig ſeyn möchte

möchte, als er eines Theils ſich nicht getrauet zu behaupten, daß er etwa zu einer anderen Zeit für den Niermann am beſagten Orte Plaggen gemähet, und alſo dasjenige, ſo die Niermanniſchen Eheleute ſo ausführlich vom 3. Julii 1765. erzählen zu einer anderen Zeit ſich zugetragen habe, mithin ganz unverſchämter Weiſe die eidliche Ausſage zweener unverwerflicher Zeugen durch ſein unbeſchränktes Leugnen zu entkräften ſuchet: andern Theils derſelbe bey dieſem ſo zuverſichtlichen Leugnen doch ſich nicht erinnern will, oder wahrſcheinlich machen kann, wo er ſonſten ſich am ernannten Tage aufgehalten habe; Derowegen, unter dieſen ſo verdächtigen Umſtänden, ihm die leichte Vergeſſenheit ſolcher alltäglicher unwichtiger Handlungen, die man vor langer Zeit verrichtet hat, nicht zu ſtatten kömmt;

15 Weniger nicht ſein damaliger Aufenthalt im Brechterfelde nunmehro ein ſolches verdächtiges und gefährliches Anſehen gewinnet, als in der peinlichen Halsgerichtsordnung

Art. 25.

gemeinet iſt;

16 Und wenn gleich Denunciat nur wegen Diebereyen verleumdet iſt, dennoch daraus wenigſtens ſoviel ſich veroffenbaret, daß er eine ſolche Perſon ſey, zu der man ſich auch die Begehung eines Straſſenraubes verſehen können, und denn die Acten ergeben, daß die Ermordung des Juden Herz Samuel, die Beraubung zum Zwecke gehabt habe;

Wenn nun aber aus dieſen allen ein ſolcher Verdacht wider den Arend B. entſpringet, daß er den Mord begangen, oder ſonſten Antheil daran haben möchte, der ihn allerwenigſtens zum Reinigungseide beſchweret: Und dieſes zumal bey einem ſo groſſen Verbrechen zur Specialunterſuchung genug iſt; 17

Indeſſen aber, in gegenwärtiger Sache zur Feſtſetzung des Verdachtes wider den Denunciaten nötig ſeyn will, daß fordersamſt der angebliche Tag des Mordes vollends auſſer Zweifel geſetzet werde; welches bewirket wird, wenn die Leute, die am 3. Jul. 1765. mit dem Juden Herz Samuel bis zum Dorfe Ohne gegangen ſeyn wollen, ihre gethane Ausſage eidlich erhärten: Und denn bekanntlich nicht nur in Gemäßheit des allgemeinen Gerichtsgebrauches, ſondern auch nach Vorſchrift der Churbraunſchweig-Lüneburgiſchen Criminalinſtruction. 18

C. IV. §. 21.

erforderlichen Falls, auch in der Generalunterſuchung ein eidliches Zeugenverhör ſtatt findet;

Als ſind wir der rechtlichen Meinung:

Daß fordersamſt von denen Leuten, die mit dem Juden Herz Samuel am 3. Jul. 1765. bis zum Dorfe Ohne gegangen ſeyn wollen, ihre Ausſage eidlich zu beſtärken; im übrigen aber nunmehr wider Arend B. mit der Specialinquiſition zu verfahren ſey; V. R. W. 19

LXXXI. DECISIO

Auf Verſchickung der Acten von der Königlichen Churfürſtlichen Regierung der verpfändeten Grafſchaft Bentheim, in Unterſuchungs-Sachen wider Arend B. abgefaßt im Junius 1773.

In eadem cauſa.

THEMATA.

I. Praeſentia ſuſpecta circa locum delicti commiſſi indicium *remotum* continet.

II. Reus iureiurando purgatorio praeuio abſolutus, ab expenſarum onere haud liber eſt.

SVMMARIA.

Sententia.

1. 2. Iusiurandum purgatorium decernens.

Rationes dubitandi.

3. 4. (I) Praeſentia circa locum delicti commiſſi ex modo ſuſpecta, accedente praeſertim mendacio iudiciali, grauiſſimum notitiae criminis dat argumentum.

5. 6. (II) Contra nulla fere huic indicio vis eſt, ſi nec de tempore criminis commiſſi conſtet, nec ex modo, quo quis circa locum delicti verſatus eſt, ſuſpicio accedat.

7. (III) Praeuio iureiurando purgatorio abſolutus expenſas aliquando haud refundit.

Rationes decidendi.

8. 9. 10. (I) Indicia *remota* ſunt, quae ex praeſentia circa locum criminis commiſſi, & mendacio iudiciali oriuntur.

11. 12. 13. (II) Hinc iusiurandum purgatorium eorum cauſa decernendum fuit.

14. (III) Qui iureiurando auertit criminis ſuſpicionem propria culpa effectam, ſumtus iudicii non inique fert.

1 In Unterſuchungsſachen wider den hieſigen Eingeſeſſenen Arend B. erkennen Sr. Königlichen Majeſtät von Großbritannien und Churfürſtlichen Durchlaucht zu Braunſchweig-Lüneburg, zur Regierung der Ihro verpfändeten Grafſchaft Bentheim verordnete Landdroſt und Regierungsrath, nach vorgehabtem Rathe auswärtiger Rechtsgelehrten, für Recht:

2 Daraus ſo viel zu befinden, daß gedachter Arend B., nach vorgehender ſcharfer Verwarnung vor der ſchweren Strafe des Meineides, wobey auch ein Geiſtlicher zu gebrauchen, vermittelſt leiblichen Eides ſich zu reinigen, und, daß er am 3. Julii 1765. als an dem reformirten Bettage gedachten Jahres, den Bentheimiſchen Schutzjuden Herz Samuel nicht ermordet, auch weder ſonſt an dieſer Ermordung einigen Antheil, noch von dem eigentlichen Mörder Wiſſenſchaft habe, zu ſchwören ſchuldig; im Fall er nun ſothanen Eid wirklich leiſtet, ſo iſt wider ihn weiter nichts vorzunehmen, jedoch derſelbe die auf dieſe Unterſuchung gewandte Koſten, nach vorgehender deren Liquidation und richterlicher Ermäſſigung abzuſtatten verbunden: daferne er aber zuerkannter maaſſen zu ſchwören nicht vermag, ſo ergehet, wie weiter zu verfahren, was recht iſt. V. R. W.

Rationes dubitandi.

3 Obwohl auf der einen Seite ſcheinen möchte, daß in gegenwärtiger Sache, in Betrachtung der Gröſſe des in Unterſuchung gezogenen Verbrechens, und wegen Stärke des wider den Inquiſiten vorwaltenden Verdachtes, auf die peinliche Frage zu erkennen ſey; da Inquiſit den für ihn, wenn er unſchuldig iſt, ganz gleichgültigen und ungefährlichen Umſtand, daß er am 3. Julii 1765. auf dem Brechtefeld Sudden gemähet habe, deſſen er doch nachher überführet worden, anfangs freventlich geleugnet hat, und nun im Verfolge, unter dem bey vorliegenden Umſtänden höchſt unwahrſcheinlichen Vorwand der Länge der Zeit uud Unerinnerlichkeit, dahin geſtellet ſeyn läßt; durch welche Argwöhnigkeit denn 4 ferner Inquiſitens ſpäte Anweſenheit in der Gegend des geſchehenen Mordes zugleich verdächtig gemachet, und daher die im 25. Art. der P. H. G. O. enthaltene Anzeigung begründet wird: worzu noch dieſe bedenkliche Bewandniß ſeines damaligen Aufenthaltes kömmt, daß des Winkels Arbeitsleute, welche, nach der Auſſage Hinrich Feldmanns, eine Viertelſtunde eher als Inquiſit ſich aus dem Felde oder Moore wieder hinwegbegeben gehabt, bereits um halb acht Uhr zu Bentheim angekommen, Inquiſit hingegen, vermöge eidlicher Verſicherung der Niermanniſchen Eheleute, erſt am ſpäten Abend, als man kaum mehr ſehen konnte, in Niermanns Hauſe ſich eingefunden, und von ſeinem damaligen Aufenthalte von 7 Uhr an, bis zu ſeiner ſpäten Ankunft zu Bentheim, Red und Antwort zu geben nicht vermag: welcher Umſtand aber den Inquiſiten um ſo mehr zu beſchweren ſcheinet, als derſelbe vom gedachten Feldmann noch am ſpäten Abend und bey Sonnenuntergange, welcher am 3. Jul. 16. Minuten nach 8. Uhr erfolget war, in der Mitte des Schinkendeiches geſehen worden iſt:

5 Dahingegen auf der andern Seite Defenſor in den Gedanken ſtehet, als ob Inquiſitens Unſchuld ſich dergeſtalt aus den Acten veroffenbare, daß derſelbe ohne alles Beding von angeſtellter Unterſuchung zu entbinden, und ſo fort auf freyen Fuß zu ſtellen ſey: ſintemalen nicht nur in der Ungewißheit beruhe, ob auch wirklich am 3. Julii 1765. der Jude Herz Samuel ermordet worden, ja ſich mit mehrerem Grunde behaupten laſſe, daß der Mord zu einer andern Zeit erfolget ſey

ſey, weil niemand von den am 3. Jul. 1765. in
der Gegend wo der ermordete Körper gefunden
worden gegenwärtigen Leuten, auch nicht der
Schultze Eilering und deſſen Geſinde den Juden,
der doch vor des nurgedachten Schultzen Thüre
6 vorbey gehen müſſen, geſehen habe; ſondern auch
die Auſſage des Hinrich Feldmanns die Unſchuld
des Inquiſiten völlig auſſer Zweifel ſetze, als wel-
cher Zeuge den Inquiſiten den Tag hindurch bey
ſeiner Arbeit, hierauf Abends auf dem Rückweg
bey Schüttenkampe und nicht lange nachher bey
Sonnenuntergang ohnweit Bentheim bemerket
habe, auch jetzo noch dafür halte, daß Inquiſi-
tens weiterer Weg damals nach ſeiner Wohnung
gerichtet geweſen ſey, von wannen dann endlich
derſelbe ſich nach Niermanns Hauſe begeben ha-
ben mag: ſolchergeſtalt alſo, da von mehrgedach-
tem Feldmann gleichſam alle Schritte des Inqui-
ſiten von Morgen an bis zum Untergange der
Sonne beobachtet und ganz unverdächtig befun-
den worden ſind, durch die Auſſage dieſes Zeu-
gen aller Verdacht vom Inquiſiten abgewendet
zu ſeyn ſcheinet.
7 Uebrigens aber dafür gehalten werden möch-
te, daß, wenn Inquiſit den zuerkannten Reini-
gungseid leiſtet, daraus zugleich ſo viel erhelle,
daß das wahrheitswidrige Leugnen ſeines Auf-
enthaltes auf dem Brechtefeld nicht aus böſem Ge-
wiſſen, ſondern aus bloſſer Furcht vor der Inqui-
ſition herrühre, mithin kein ſolches verwerfliches
Betragen ſey, welches die Verurtheilung deſſel-
ben in die Erſtattung der Proceßkoſten nach ſich
ziehen könnte.

Rationes decidendi.

8 Dennoch aber und dieweil die aus dem fre-
ventlichen Ableughen eines ſonſt gleichgültigen Um-
ſtandes entſpringende widrige Vermuthung nur
eine entfernte Anzeige ausmachet, und daher die
9 peinliche Frage nicht wirket; inſonderheit auch der
aus Inquiſitens Leugnen ſeiner Anweſenheit auf
dem Brechtefelde entſtehende Verdacht nur dahin
gehet, daß ſein daſiger ſpäter Aufenthalt in eini-
ger Verbindung mit der Ermordung des Juden
ſtehen möchte, indem ſonſten der Inquiſit, ſo we-
nig als die übrigen damals auf dem Brechtefelde
befindlichen Leute, Urſache gehabt haben würde,
ſeine alldortige Anweſenheit in Abrede zu ſtellen;
die verdächtige Gegenwart in der Nähe eines be-
gangenen Verbrechens aber nur eine entfernte
Anzeige iſt,

Art. 25. der P. H. G. O.

10 welche jedoch in gegenwärtigem Falle durch den
Umſtand, daß Inquiſit nicht ſelbſt anzugeben ge-
wußt, wo er ſich zwiſchen 7. und 9. Uhr aufge-
halten, und was er in dieſer Zeit gethan habe,
nicht in die Claſſe der nahen Anzeigen erhoben
wird; anerwogen nicht nur Inquiſit beym 47.
Artikel zu erkennen gibt, daß er vor ſeiner Rück-
kunft im Niermanniſchen Hauſe ſich einige Zeit
in ſeiner eigenen Wohnung werde aufgehalten ha-
ben, ſondern auch Hinrich Feldmann verſchiedene
Zeiten, da er den Inquiſiten in erlaubten und
ganz unverfänglichen Handlungen geſehen zu ha-
ben verſichert, nemlich den ganzen Tag hindurch
bey der Arbeit, hernach Abends beym Abgehen von
der Arbeit, und endlich bey Sonnenuntergang
mitten auf dem Schinkendeich, als er ſich entwe-
der nach Bentheim, oder nach ſeinem Hauſe zu-
gewendet gehabt, zu beſtimmen weis.

Indeſſen aber der aus Inquiſitens freventlichen 11
Leugnen ſeines damaligen Aufenthaltes im Brech-
tefelde entſtandene Verdacht durch dieſe günſtige
Zeugenauſſage zwar etwas geringer gemachet,
aber nicht abgelehnet wird; indem nichts deſto-
weniger der Inquiſit von ſeinem Abgange aus
der Arbeit bis zum Sonnenuntergange eine ge-
raume Zeitlang vom Feldmann nicht geſehen, auch
hernach, da er in die Mitte auf dem Schinken-
deich gekommen, von demſelben nicht weiter be-
merket worden iſt: folglich es noch immer bedenk-
lich bleibt, daß Inquiſit, da er frühzeitig von
der Arbeit abgegangen geweſen, dennoch ſich bis
in die Nacht im Felde aufgehalten hat, und erſt
im Finſtern bey Niermann angekommen iſt,
anbey aber nicht anzugeben weis, womit er dieſe
ganze Zeit hingebracht habe.

Und obgleich eines Theils der Zeuge Feld- 12
mann zu erkennen gegeben, daß die Ermordung
des Juden nicht auf dem Brechtefelde unbemerkt
habe geſchehen können, andern Theils aber Defen-
ſor bezweifeln will, ob auch gedachter Mord am
3. Julii geſchehen ſeyn möchte; dennoch dagegen in
Erwägung kömmt, daß erſtlich ernannter Zeuge
vermuthet, es werde die Mordthat jenſeits des
Weges ausgeübet ſeyn, dieſer Umſtand aber den
Verdacht vom Inquiſiten nicht abwendet, zwey-
tens, daß erwieſenermaaſſen der Jud Herz Sa-
muel am erwähnten Tage die dortige Gegend, wo
ſein Körper hernach gefunden worden, betreten ge-
habt, und auf der Rückkehr nach Bentheim begrif-
fen geweſen, aber weder daſelbſt angelanget, noch
irgendwo weiter zum Vorſchein gekommen iſt;
ſolchemnach eine moraliſche Gewißheit von dem
Tage der Ermordung eintritt, wenn gleich ande-
re Leute in den dortigen Gegenden den Juden nicht
bemerket haben:

Bey dieſen Umſtänden alſo Inquiſit den wi- 13
der ihn noch übrigen Verdacht vermittelſt Eides,
und zwar, nach Beſchaffenheit der Sachen, in
einer zugleich mit auf die Theilnehmung an dem
Morde, oder Wiſſenſchaft um den Thäter gerich-
teten Form, abzulehnen verbunden iſt. Und weil 14
dem Inquiſiten, auch nach geleiſtetem Eide, noch
zur Laſt fällt, daß er durch ſein freventliches Leug-
nen den Verdacht auf ſich geladen, und die Un-
terſuchung veranlaſſet hat, derſelbe nicht unbillig
zur Beſtreitung der aufgewandten Proceßkoſten
verurtheilet wird;

Als ſind wir, Innhalts der Sentenz, zu er- 1
kennen bewogen worden.

LXXXII. RESPONSVM

Auf geſchehene Anfrage von dem Königlichen Grosbritanniſchen und Churfürſtlichen Braunſchweig-Lüneburgiſchen Criminalgerichte des erſten Standes des Landes Hadeln in UnterſuchungsSachen wider Giſſel F. ertheilt im Mai 1774.

puncto imputati inceſtus et abortionis efficiendae conatus.

THEMATA.

I. Dementiae, & ſummae animi imbecillitatis ac ſtupiditatis fines et ſigna difficulter aliquando diſcernuntur.

II. Nominatio ſocii criminis, iis quas articulus 31. C. C. C. requirit qualitatibus deſtituta, magnam fidem non meretur.

III. Animi imbecillitas, ex qua nullum aliis periculum imminet, idoneam publicae cuſtodiae rationem non continet.

SVMMARIA.

Quaeſtio I.

3. An propter confeſſionem & incuſationem perſonae, ſumma mentis infirmitate ac ſtupiditate adfectae, inquiſitio tum perficienda, tum inſtituenda ſit?

Rationes dubitandi.

4. 5. (I) Qui criminis ſocius, a non inimica, inter partus dolores, additisque facti circumſtantiis nominatus eſt, grauiſſima ſuſpicione eſt oneratus.

6. (II) Dementiae & ſtupiditatis diuerſi ſunt in iure effectus.

7. (III) Ex incuſatione ſocii criminis, licet revocata, aliqua pro re nata oritur ſuſpicio.

Rationes decidendi.

8. 9. (I) Nihil fidendum eſt dictis hominis maledici, cui praeter magnam ſtupiditatem corrupta eſt imaginatio & turbata ratiocinandi facultas.

10.-12. (II) Nominatio ſocii criminis in perſonam a criminis ſuſpicione alienam generaliter directa, eaque revocata, nullius fere momenti eſt.

13. (III) Inquiſitionem nec continuandam, nec inſtituendam eſſe reſpondetur.

Quaeſtio II.

15. Rationem auertendi damna & incommoda ab imbecillae mentis femina metuenda concernens.

16.-18. Quam quidem feminam publicae cuſtodiae haud tradendum eſſe exiſtimatur.

U. f. D. z.
Wohl- und Hochedelgebohrne, Hochgelahrte,
Hochgeehrte Herren und
günſtige Freunde.

1 Als dieſelben uns die wider Giſſel F. aus Lüdingworth im Betreff begangener Blutſchande verhandelte, in 23. Numern beſtehende hiebey wieder zurückkommende Unterſuchungsacten, nebſt zwo Fragen zugeſendet, und darüber unſere rechtliche Meinung zu ertheilen begehret: Demnach erachten wir, nach fleiſſiger deren Verleſung und gepflogener collegialiſcher Erwägung, den Rechten gemäß zu ſeyn:

Hat ernannte Dirne Giſſel F., welche im 2

Herbſte

Herbſte 1772. mit einem unehelichen Kinde niedergekommen, nach Auſſage verſchiedener Zeugen, nicht nur während ihrer Schwangerſchaft, ſondern auch bey der Gebährung, unter den Geburtsſchmerzen und nachher, ihrer noch lebenden Schweſter-Mann, Johann Hinrich H. für ihren Schwängerer angegeben, ingleichen denſelben und einige andere Verwandte beſchuldiget, als ob ſie ihr zur Abtreibung der Leibesfrucht zwey Buttel Schleifwaſſer und ein Pfund grüne Seiffe eingegeben hätten: welche letztere Beſchuldigung hernach zwar bey angeſtellter Confrontation mit dem Zeugen Sierk Stube von ihr eingeräumet, aber zugleich für ungegründet und erdichtet erkläret, hingegen die bezeugte Nennung des Johann Hinrich H. als ihres Schwängerers beſtändig in Abrede geſtellet worden iſt.

Da nun zwar Inquiſitin ſehr leicht durch die Vereidung der Zeugen von ihrem gethanen auſſergerichtlichen Geſtändniſſe der mit ihrem Schwager getriebenen Blutſchande überführet werden kann; auf der andern Seite aber der Inquiſitin Stiefvater behaupten will, daß ſie eine wahnwitzige Perſon, mithin ihrer Ausſage nicht zu glauben ſey; auch das dadurch veranlaßte Zeugenverhör für der Inquiſitin Verſtand und ſittlichen Character, nachtheilig ausgefallen iſt: ſo entſtehen nunmehr folgende Fragen:

erſte Frage:

3 Ob bewandten Umſtänden nach wegen der von Inquiſitin angegebenen Blutſchande, und unterſtandenen Abtreibung der Geburt, die Inquiſition ſowohl wider ſie ſelbſt weiter fortzuſetzen, als auch gegen ihren Schwager Johann Hinrich H und die des Kindabtreibens halber beſchuldigte Verwandte zu verhängen ſey?

Rationes dubitandi.

4 Ob nun wohl das Bekenntniß eines begangenen Verbrechens einem Dritten, der dabey als Mitſchuldiger genennet wird, alsdann zum Nachtheil gereichet, wenn aus den Umſtänden oder ſonſten wider ihn ein beſonderer Verdacht erwächſet, und daher ein ſolcher Genannter nicht nur zum Reinigungseide angehalten,

c. 1. X. de confeſſis.

Carpzov *in pract. rer. crim. Q.* 108. *nr.* 57. 58.

Boehmer *in iure eccleſ. proteſt. L. II. t. XVIII.* §. 5. *& in Conſult. & Deciſ. Tom. III. Parte III. Deciſ.* 671. *nr.* 9.

ſondern auch, daferne es die Art des Verbrechens verſtattet, ſogar mit der Peinigung beleget werden kann:

Art. 31. der P. H. G. O.

Und dann im vorliegenden Falle ſolche Umſtände 5
einzutreten ſcheinen, welche die Angabe der Inquiſitin, wenn ſolche ſoweit ſie die Inquiſitin ableugnet durch die eidliche Auſſagen der Zeugen beſtärket wird, wahrſcheinlich machen, folglich einen gegründeten Verdacht erregen, daß Johann Hinrich H. mit ihr Blutſchande getrieben, und nebſt anderen Verwandten der Abtreibung des Kindes ſich unterſtanden habe; indem aus den Acten ſich nicht bemerken läſſet, daß etwa Inquiſitin mit den genannten Perſonen in Feindſchaft ſtehe, auch unglaublich ſcheinen will, daß dieſelbe durch falſche Beſchuldigung Anderer ſich wider die Wahrheit für eine ehebrecheriſche Blutſchänderin habe erklären, und ſomit ihre Strafe vergröſſern wollen:

Wernher *Part. V. obs.* 117. *nr.* 1.

anbey aber ihre Auſſage von der vorgehabten Abtreibung des Kindes ſehr umſtändlich geſchehen, und zugleich nicht nur der ſchuldigen Perſonen, ſondern auch der ihr zum Abtreiben beygebrachten Materie, und deren Quantität, ingleichen des Ortes woher man ſie geholet, und der Art wie man Inquiſitin dabey behandelt habe, gedacht worden ſeyn ſoll; wie denn auch der Umſtand, daß Inquiſitin zu der Zeit ihrer Schwängerung ſich in dem Hauſe ihres Schwagers aufgehalten hat, und die Verlegenheit, worin ihre Mutter zu der Zeit, als bey der Taufe der Vater des Kindes genennet werden ſollen geweſen iſt, von nicht geringer Bedenklichkeit zu ſeyn, inſonderheit aber daraus, daß Inquiſitin bey ihrer Niederkunft unter den Geburtsſchmerzen auf Befragen der Wehemutter den mehrerwehnten H. als Vater des Kindes angegeben, und daß ſie darauf leben nnd ſterben wolle, geäuſſert hat, ein gegründeter Verdacht wider dieſen zu erwachſen ſcheinet;

Beyer *in delineat. iur. crim. ad art.* 31. C. C. C. *poſ. IV. not.* (*)

Kress *ad eund. art.* §. 3.

Dahingegen ſo wenig aus dem unter der 16. 6
Actennumer befindlichen Zeugenverhör, als aus der Inquiſitin eigenen gerichtlichen Vernehmlaſſungen ſich veroffenbaret, daß ſie im eigentlichen Verſtande wahnwitzig und des Gebrauches der Vernunft beraubet ſey: vielmehr daraus nur ſo viel zu befinden, daß Inquiſitin in die Claſſe ſolcher Blödſinnigen und Albernen gehöre, die zwar freylich keinen geſunden Menſchenverſtand beſitzen, und an der Ueberlegungskraft beträchtlichen Mangel leiden, dabey aber nicht nur mit genugſamer Fähigkeit ſolche Handlungen, deren Sittlichkeit

und übrige Beſchaffenheit durch eine geringe Ueberlegung eingeſehen werden kann, gehörig zu betrachten, und ordentlich zu veranſtalten begabet ſind, ſondern auch gemeiniglich ein ziemliches Gedächtniß beſitzen und daher deſſen, ſo ſie ſelbſt begangen, oder ſonſt mit ihren Sinnen begriffen haben, ſich genau zu erinnern wiſſen; welchen alſo ſowohl ihre Handlungen in einer gewiſſen Maaſſe zugerechnet werden,

de Boehmer *ad Carpzovium Q. 145. obs. 1. et in meditat. in C. C. C. ad art.* 179. §. 6.

Kress *ad eund. art.* §. 3. *not.* (*)

als auch wenn ſie von ihren eigenen oder fremden Thaten, deren Einſicht und Erinnerung ihre Seelenkräfte nicht überſteiget, ein Bekenntniß, oder Zeugniß ablegen, nach dem Ermeſſen des Richters, welchem dieſe Sache größtentheils überlaſſen iſt,

L. 3. §. 1. 2. 3. *L.* 13. *D. de teſtib.*

nicht aller Glaube verſaget werden mag; geſtalten dann die Zeugen

beym 2. und 3. Artikel

die Inquiſitin nicht für unklug, ſondern nur für einfältig und ſchelhaft erklären, und ihr übrigens das Vermögen Mägdearbeiten zu verrichten, nicht gänzlich abſprechen,

beym 6. Artikel

auch ſich nicht getrauen zu behaupten, daß auf der Inquiſitin Reden gar nichts gebauet werden könne;

zum 26. Artikel

inſonderheit aber Inquiſitin, laut des unter der 19. Numer vorhandenen Protocolles auf die ihr vorgelegten Fragen ſolche Antworten gegeben hat, welche von einem Wahnwitzigen oder ganz Unvernünftigen nicht zu erwarten ſtehen; da ſie ihr Alter, die Umſtände ihrer Eltern, bey wem ſie erzogen worden, wo und bey wem ſie zur Schule gegangen, wie weit die Schule von ihrer Heimat entfernet ſey, welcher Prediger ſie zum heiligen Abendmahl vorbereitet und zugelaſſen habe, die Anzahl der Gebote Gottes, den Inhalt des 6. Gebotes, die Zeit und den Ort der ihrem Vorgeben nach mit dem Horeiſen zu wiederholtenmalen getriebenen Unzucht, welche Perſonen bey ihrer Niederkunft zugegen geweſen, daß der von ihr als Schwangerer genannte Horeiſen die That bereits auſſergerichtlich eingeſtanden habe, anzugeben gewußt, und noch mehrere dergleichen Kennzeichen der ihr beywohnenden Vernünftigkeit geäuſſert hat, wie denn auch die Geiſtlichen zu Lüdingworth unter der 6. Actennumer bezeugen, daß ſie dieſelbe niemals in einem vernunftloſen Zuſtande angetroffen, maaſſen ſie ſich im Beichtſtuhl alſo verhalten habe, wie es der Beſchaffenheit des Ortes und der daſelbſt gewöhnlichen Handlungen angemeſſen ſeyn müſſe;

Und obgleich Inquiſitin das nach der Ausſage einiger Zeugen von ihr gethane Bekenntniß der mit ihrem Schwager H. begangenen Unzucht beharrlich leugnet, imgleichen ihr Vorgeben von der unterſtandenen Abtreibung ihrer Leibesfrucht wieder zurückgenommen, und für erdichtet erkläret hat, dennoch eines Theils ſie ſehr leicht durch die Beeidung der Zeugen ihres Bekenntniſſes überführet werden kann, andern Theils aber auch durch die bloſſe Wiederrufung der geſchehenen Nennung eines Mitſchuldigen, dieſe ihre Wirkung nicht gänzlich verlieret, ſondern noch immer einen obſchon ſchwächeren Verdacht wider den Beſchuldigten hinterlaſſen kann; 7

Art. 31. der P. H. G. O.

und überdem in gegenwärtigem Falle die Vermuthung eintritt, daß Inquiſitin von den Ihrigen, bey denen ſie ſich vor dem Verhör über Artikel aufgehalten hat, zum Leugnen und Wiederuf werde beredet worden ſeyn;

Daß alſo, in Betrachtung aller hier vorwaltenden Umſtände, wenn die wider Inquiſitin verhörten Zeugen ihre Ausſage eidlich beſtärken, genugſamer Grund ſowohl zur weitern Fortſetzung der wider die Inquiſitin im Betreff begangener Blutſchande bereits angeſtellten Unterſuchung, als auch zu einer dieſes Verbrechens und des unterſtandenen Kindabtreibens halber zu veranſtalten. den Inquiſition wider Johann Hinrich H. und die des lezten Verbrechens von der Inquiſitin beſchuldigten Verwandten vorhanden ſey, es das Anſehen gewinnet;

Rationes decidendi.

Dieweil aber dennoch aus den uns zugeſandten Acten und hauptſächlich aus deren 16. und 19. Numer ſich mit Ueberzeugung erkennen läſſet, daß Inquiſitin eine ſolche Perſon ſey, der es am Verſtande und Willen die Wahrheit zu ſagen fehle, mithin beſonders zum Nachtheil Anderer nicht zu trauen ſtehe; allermaaſſen die ihr von Natur beywohnende mit einer verderbten Einbildungskraft verbundene Einfalt und Blödſinnigkeit nicht ſelten die albernſten Laune, worinn ſie ganz kindiſche und unvernünftige Handlungen vornimmt, verurſachet: von welchem elenden Zuſtande nicht nur überhaupt ihr ſchüchternes und albernes Weſen bey den gehaltenen Verhören 8

Numer 8. und 19.

zeuget, ſondern auch unter andern zum Beyſpie-

le dienet, daß ſie erſt nach langer Bedenkzeit ihr Alter, und auſſerdem noch mit einem ſehr alber- nen Anſtande die Anzahl der Göttlichen Gebote und den Inhalt des ſechſten Gebotes anzugeben gewußt hat; ferner, daß ihr einige ganz leichte Fragen mit vieler Mühe haben begreiflich gemacht werden müſſen,

Numer. 19. Art. 2. 4. 9. 10. 15.

ingleichen, daß ſie, wenn ihr Stiefvater nicht zugegen geweſen, allerhand Ausſchweifungen vor- genommen, z. E. die Röcke aufgehoben und den Hinterſten gezeiget, gejuchzet, und vielerley unanſtändige Dinge geſprochen,

Num. 16. Zeuge 5. zum 3. Artikel

nicht minder, daß ſie, als ihr einsmals eine Hen- ne oder Ente zum Schlachten und Rupfen hin- gegeben worden, dem lebendigen Thiere die Fe- dern ausgerupfet hat:

ebendaſelbſt Zeuge 1. über den 4. Artikel

wie ſie denn auch wegen ihrer Albernheit und när- riſchen Aufführung öfters bey Zuſammenkünften zum Gelächter und Zeitvertreibe gebraucht zu wer- den pflegt; und übrigens, ihres dreiſſigjährigen Alters ungeachtet, ſehr kindiſch iſt, und daher ſich nicht ſchämet, mit Kindern zu ſpielen und herumzuſpringen;

Zeuge 4. Art. 4.

wobey noch beſonders in Betrachtung kömmt, daß bey der Inquiſitin der Geſchlechtstrieb auſſeror- dentlich heftig iſt, der wohl die Haupturſache von ihrer Albernheit seyn mag,

Zeuge 2. Art. 9.

und ſie nicht nur zu unverſchämten Reden, und unanſtändigem Umgange mit Jungen,

Zeuge 3. Art. 3.

ſondern auch zu der Untugend verleitet, ſich vie- ler Liebhaber und der mit ihnen getriebenen Un- zucht zu berühmen:

Zeuge 1. 2. und 4. Art. 4.

Zeuge 3. Art. 9.

Zeuge 5. u. 6. Art. 18.

und daß ſie dem Lügen und Läſtern ſehr ergeben iſt, auch durch dieſes Laſter ſchon manchen un- ſchuldigerweiſe in üblen Ruf gebracht hat;

Zeuge 3. Art. 4.

Zeuge 8. Art. 5.

Zeuge 5. Art. 7.

Solchergeſtalt alſo, wenn gleich Inquiſitin als 9
eine vernunftloſe, wahnwitzige Perſon nicht ange- ſehen werden mag, ſondern die in den Zweifels- gründen angeführten Merkmaale von einiger Ver- nunft ihre Richtigkeit haben; nichtsdeſtoweniger wegen ihrer Albernheit, Blödſinnigkeit und Leicht- fertigkeit, auch ihres tückiſchen lügenhaften Cha- racters, den Nachreden womit ſie den ehrlichen Namen unbeſcholtener Leute beflecken will, kein Glaube gebühret: und ſich bey dem elenden Zu- ſtande derſelben gar leicht begreifen läßt, wie ſie in ihrem Unverſtande zu eigenem Nachtheil die Beſchuldigungen gegen ihren Schwager und an- dere Verwandte habe erdichten, auch in den Ge- burtsſchmerzen dabey verharren können;

Wiewohl, daferne man auch der Inquiſitin 10
einen geſunden Menſchenverſtand zutrauen könnte, dennoch aus ihren Beſchuldigungen, gegen Jo- hann Hinrich H. und die übrigen Verwandten kein Verdacht entſpringen würde, da erwähnte Be- ſchuldigungen nur auſſergerichtlich geſchehen ſeyn ſollen, und Inquiſitin nunmehr theils ſolche ſelb- ſten, theils deren Richtigkeit in Abrede ſtellet; anbey aus der Zeugenauſſage nicht erhellet, daß Inquiſitin ihren Schwager unter Angebung be- ſonderer Umſtände, die ihn verdächtig machen könnten, der Blutſchande beſchuldiget habe, haupt- ſächlich aber ſowohl dieſer, als die übrigen Be- ſchuldigten, kundigermaaſſen unbeſcholtene, und im guten Rufe ſtehende Leute ſind; verfolglich die zu einiger Wirkſamkeit der Bezüchtigung eines Dritten erforderlichen Eigenſchaften allhier er- mangeln:

Art. 31. der P. H. G. O.

die in den Zweifelsgründen berührte Umſtände 11
aber dagegen nicht in Betrachtung kommen; an- geſehen das unter der 6. Actennumer befindliche, nach prieſterlichem Gewiſſen ausgeſtellte Zeugniß beſaget, daß Johann Hinrich H. weder dermalen, noch, da er in der erſten Ehe mit einer bejahrten und noch dazu etwas widrigen Perſon geſtanden ſich eines Vergehens wider das ſechſte Gebot ver- dächtig gemacht habe, ſolchemnach der Umſtand, daß Inquiſitin zur Zeit ihrer Schwängerung in deſſen Hauſe ſich aufgehalten, nicht den mindeſten Argwohn wider ihn aufſteigen läßt: imgleichen die bey der Taufe des Kindes wegen Benennung des Vaters an der Inquiſitin Mutter bemerkte Verlegenheit um ſo weniger verdächtig ſcheinet, wenn man bedenket, daß, da Hinrich Horeiſen, ein Ehemann, von der Inquiſitin zum Vater ih- res Kindes angegeben wird, und Actenkundiger- maaſſen deſſen ſehr verdächtig iſt, der Inquiſi- tin Mutter den Ehebruch ihrer Tochter zu ver- ſchweigen, und einen ledigen Geſellen für den

Schwängerer anzugeben ängſtlich bemüht geweſen ſey; welcher Umſtand zugleich begreiflich machet, wie ſolchenfalls die Inquiſitin, auch ohne allen Wahnwitz, ihren Schwager fälſchlich der mit ihr getriebenen Blutſchande habe beſchuldigen können:

WERNHER *Parte V. obs.* 117. *nr.* 2.

12 Hiernächſt die faſt allgemeine Lehre, daß die alleinige Benennung des Schwängerers, wenn ſie auch unter den Geburtsſchmerzen erfolgt ſeyn ſollte, einen ſonſt Unbeſcholtenen nicht verdächtig mache, der Rechtsanalogie vollkommen gemäß iſt, immaaſſen die Auſſage einer ſolchen liederlichen Dirne an ſich ſchon keine Aufmerkſamkeit verdienet;

L. 3. *D. de teſtib.*

und noch überdem nicht nur der bloſſen Angabe eines ſterbenden Herrn, daß ihm von ſeinem Knecht tödtliche Gewalt geſchehen ſey,

L. 3. §. 1. *D. de SCto Silaniano.*

ſondern auch der unter der Peinigung erfolgten Nennung eines Mitſchuldigen, ohne Beytritt anderer Verdächtigkeiten, kein Glaube beygeleget wird:

Art. 31. der P. H. G. O.

LEYSER *ſpec.* 142. *m.* 7. und *ſpec. ſpec.* 577. *m.* 8.

DE BOEHMER *ad Carpzov. Q.* 121. *obs.* 4. und *in Meditat. ad C. C. C. art.* 31. §. 2.

13 Weiter die alleinige Umſtändlichkeit der von der Inquiſitin angegebenen Unterſtehung des Kindabtreibens, bey dem erfolgten Widerruf und erſcheinenden Mangel der übrigen zur Wahrſcheinlichkeit einer ſolchen Beſchuldigung nöthigen Erforderniſſe, gegen unbeſcholtene Leute keine Argwöhnigkeit bewirken mag; übrigens bey allen dieſen Umſtänden der Gedanke, als ob Inquiſitin von den Ihrigen zur Ableugnung und Widerrufung ihrer vorigen Auſſagen überredet ſeyn dürfte, auf eine bloſſe Möglichkeit, die noch überdem durch die entgegenlaufenden Wahrſcheinlichkeiten ſehr verringert wird, abzielet, und daher nicht in Betrachtung kömmt: nicht zu gedenken, daß der Inquiſitin Vorgeben, von Hinrich Horeiſen geſchwängert worden zu ſeyn, in der größten Wahrſcheinlichkeit beruhet, indem wie die Acten ergeben, gedachter Horeiſen deſſen beynahe überführet iſt, mithin dadurch die Unſchuld des Johann Hinrich H. ſich noch deſtomehr veroffenbaret;

So ſind wir der rechtlichen Meinung:

Daß, bewandten Umſtänden nach, der von 14
Inquiſitin angegebenen Blutſchande, und unterſtandenen Abtreibung der Geburt halber, die Inquiſition ſo wenig wider Inquiſitin ſelbſt weiter fortzuſetzen, als wider Johann Hinrich H. und die übrigen des unterſtandenen Kindabtreibens beſchuldigte Perſonen, zu verhängen ſey.

So viel nun die

Zwote Frage:

Ob und in welcher Maaſſe künftigem weiter 15
zu beſorgenden Unheil, wenn eine ſolche Perſon, wie die Inquiſitin in den Acten bezeichnet worden, auſſer Aufſicht gelaſſen werden ſollte, nach Ordnung und Recht am beſten vorzubeugen ſeyn möchte?

anbelanget; ſo erfordert zwar die allgemeine Si- 16
cherheit, daß tolle und wahnwitzige Leute, damit ſie weder ſich, noch andern Unheil, und Schaden zu fügen, von ihren nächſten Anverwandten, oder auch allenfalls von der Obrigkeit bis zu ihrer etwaigen Geneſung in ſicherer Verwahrung gehalten werden;

L. 13. §. 1. *L.* 14. *de offic. praeſid.*

L. 9. §. 2. *D. ad leg. Pompei. de parric.*

CARPZOVII *Reſponſa Lib. IV. reſp.* 61.

LAUTERBACH *in Colleg. theor. pract. L.* 27. *t.* 10. §. 42.

BERGER *in Oecon. iur. L.* 1. *t.* 4. *th.* 7. *nota* 2.

BOEHMER *in Conſult. & Deciſ. Tom. II. Parte II. Dec.* 1058. *nr.* 9.

Dieweil jedoch, ſoviel man aus den Acten wahr- 17
nehmen kann, Inquiſitin weder toll, noch dergeſtalt wahnwitzig, daß bey ihr eine Tollheit, oder in ihrem jetzigen Zuſtande die Anrichtung eines Unglücks zu beſorgen ſteht, ſondern nur blödſinnig und einfältig iſt, und dieſer Schwachheit ungeachtet ſich im Stande befindet, leichte Arbeiten und Geſchäffte auszurichten, ſolchemnach noch zur Zeit ihre öffentliche Duldung keine Gefährlichkeit auf ſich hat;

So halten wir dafür:

Daß dermalen es genug ſey, wenn man von 18
Obrigkeitswegen für die ordentliche Beſtellung eines Vormundes ſorget, und dabey die Veranſtaltung trifft, daß Inquiſitin unter deſſen genauen Aufſicht zur Arbeit angehalten werde. V. V. R. W.

LXXXIII.

LXXXIII. DECISIO

Auf Verſchicken der Acten von der Fürſtlich Naſſauiſchen Juſtitz-Canzley zu Dillenburg, in DenunciationsSachen wider Anton B. im Junius 1773 abgefaßt.

in cauſa iniuriae et vis publicae imputatae.

THEMATA.

I. Iniurioſe non agit, qui perſonae publicae, officii fines excedenti et vim aperte iniuſtam inferenti, vi reſiſtit.

II. Ad innocentiam evincendam unicus teſtis aliquando ſufficit.

SVMMARIA.

Sententia.

1. 2. qua reus iniuriae et vis publicae criminis incuſatus et ad operas publicas quatuor hebdomadum damnatus, poſt alteram defenſionem abſoluitur, ſimulque ab expenſarum onere, exceptis tamen, quae in defenſionem erogatae ſunt, liberatur.

Rationes dubitandi.

3. (I) Teſti in principalibus facti circumſtantiis varianti ſibique contradicenti, nulla fides eſt.

4. (II) Perſona publica de rebus ad officium pertinentibus renuncians plenam fidem habet.

5. 6. (III) Iniuriae atrocis et vis publicae reum, operarum publicarum poenam, ob exceſſum finium officii ab his qui paſſi erant iniuriam commiſſum haud remittendam, meruiſſe, videri poterat.

7. (IV) Reus criminalis innocentia evicta omnino abſolutus, ab omni expenſarum onere ſimul liberandus eſt.

Rationes decidendi.

8. (I) Protocollum vitioſe confectum vim probandi non habet.

9. (II) Haud contradicit ſibi teſtis, qui, quae generaliter antea dixerat, explicat et accuratius determinat.

10. 11. (III) Impune agit, qui perſonae publicae, praeter ius aliquid exigenti, et vim aperte iniuſtam inferenti, vi reſiſtit.

12. (IV) Ad innocentiam rei evincendam aliis praeſumtionibus accedentibus, vnicum teſtimonium ſufficiebat.

13. (V) Reum criminalem, licet abſolutum, defenſionis ſumtus tamen ferre aequum eſt.

1 In Denunciationsſachen wider Anton B. von Dillbrecht, im Betreff angeſchuldigter thätlicher Widerſetzlichkeit gegen den Gemeindsvorſtand, wird auf geführten Defenſionalbeweis, und übergebene anderweite Schutzſchrift, nach vorgehabtem Rathe auswärtiger Rechtsgelehrten, für Recht erkannt:

2 Nunmehr aus den Acten ſo viel zu befinden, daß ernannter Denunciat mit der ihm in der fol. actor. 48. befindlichen Sentenz zuerkannten vierwöchigen Schanzarbeitsſtrafe nicht zu belegen, ſondern bewandten Umſtänden nach für unſchuldig zu achten, und daher von angeſtellter Unterſuchung, ohne Abſtattung einiger Unkoſten, auſſer ſo viel deren auf ſeine Defenſion und die Verſchickung der Acten gegangen, zu entbinden und loszuzählen ſey. V. R. W.

Rationes dubitandi.

3 Obwohl die Auſſage des ſechſten Defenſionalzeugen, Johann Henrich Eydams, von derjenigen,

die er zuvor als Probatorialzeuge gethan, ſehr unterſchieden iſt, da er unter andern in ſeinem erſten Verhöre am 25. März 1771. zu erkennen gegeben, daß, weil er dem Heimberger und den beyden Vorſtehern den Rücken zugekehret, er den ferneren Verlauf der Sache nicht eigentlich habe ſehen können, und in ſeiner zwoten Vernehmlaſſung unterm 30. deſſelben Monaths ausgeſaget: ſo viel ſey richtig, daß, ehe und bevor der B. die Flinte ergriffen, niemand eine Hand gegen denſelben gereget oder ausgeſtrecket habe; nichts deſtoweniger derſelbe im Defenſionalbeweiſe nicht nur von dem ganzen Vorgange ſeine Ausſage thut, ſondern auch behauptet, daß B. dann erſt die Flinte zur Hand genommen habe, als Heimsberger und Vorſtehere gedrohet ihn aus dem Hauſe zu werfen, und auf ihn eingedrungen hätten: dergleichen Widerſprüche aber, beſonders wie hier geſchehen, in der Hauptſache, einen Zeugen ſchlechterdings verwerflich machen und ihm die Strafe der Fälſcherey zuziehen,

c. 3. X. de cauſa poſſ. et propriet.

c. 9. X. de probat.

L. 16. D. de teſtib.

derohalben, dem Anſcheine nach, die Ausſage gedachten Eydams, in gegenwärtiger Sache weiter in keine Betrachtung kommen kann.
4 Und, weil die Gemeindsvorſtehere Schwunck und Kring auf ihre Amtspflichten unter Handgelöbniß verſichern, daß Denunciat B. ohne allen gegebenen Anlaß, auf gütliches Vorſtellen, daß er allerdings zur Mithülfe bey dem Wegebau verbunden ſey, ſofort ſchimpfliche Worte ausgeſtoſſen, hierauf die Flinte ergriffen, damit gedrohet, und nachdem ihm ſolche weggenommen worden, gewaltſame Thätlichkeiten an dem Heimberger, und ihnen verübet habe, dafür gehalten werden möchte, daß dieſen Männern, als öffentlichen Perſonen, in dieſer bey Ausübung ihres Amtes vorgegangenen Sache, völliger Glaube gebühre, oder doch wenigſtens ihr Zeugniß ſo viel wirke, daß Denunciat, daferne er ſich von dieſen Beſchuldigungen nicht eidlich reiniget, mit der ihm bereits zuerkannten
5 Strafe zu belegen ſey; indem alsdenn ſich veroffenbare, daß er gegen öffentliche, in der rechtmäſſigen Ausübung ihrer Amtspflicht begriffene Perſonen ſchimpfliche Worte, gefährliche Drohungen, und gewaltſame Thätlichkeiten gebrauchet, verfolglich als ein der öffentlichen Vergewaltigung und harter Injurien Schuldiger, ſothane Strafe wohl verdienet habe,

L. 3. §. 6. L. 9. 10. D. ad Leg. Iul. de vi publ.

6 und ihm dagegen nicht zu ſonderlicher Entſchuldigung dienen möge, wenn etwa Heimberger und Vorſtehere ſich in ihrer Meinung, daß Denunciat zur Mithülfe an der Wegearbeit verbunden ſey, geirret, oder in der Art, ihm ſolche aufzulegen, etwas verſehen haben ſollten: immaſſen dieſer ſo geringen Voreiligkeit ungeachtet, ſeine gefährliche und ehrenrührige Widerſetzlichkeit ein grobes Verbrechen bleibe,

LEYSER *ſpec.* 590. *m.* 13. 14 15.

Dahingegen auf der anderen Seite, ſcheinen möchte, als ob, da Denunciat nunmehro für unſchuldig erkläret, und von der Unterſuchung ſchlechterdings entbunden wird, zugleich auf die Befreiung von den Defenſions- und Verſchickungskoſten, ſowohl auf die vom Denunciaten der ihm widerfahrnen Beſchimpfung halber gebetene Genugthuung hätte erkannt werden ſollen. 7

Rationes decidendi.

Dennoch aber und dieweil auf die beym Amte zu Hanger über das Verhör des Johann Henrich Eydam gefertigten Protocolle, wegen ihrer Unförmlichkeit, da gedachter Zeuge nicht in Gegenwart des Denunciaten vereidet, auch die Wiedervorleſung und Genehmigung der Ausſagen nicht regiſtrirt worden, keine Rückſicht zu nehmen iſt; 8

L. 39. de adopt.

L. 47. D. de re iudic.

cap. 7. et. 41. X. de teſtib.

MÜLLER *ad Struuium Exerc.* 20. *theſ.* 44. *p.* 277. *et theſ.* 48. *pag.* 288.

FABER *in Codice L. IV. t.* 16. *def.* 21.

MEVIUS *Part. I. dec.* 119.

BERGER *in Oecon. iur. L. IV. t.* 6. *not.* 9.

Ueberdem auch gedachter Zeuge beym Defenſionalbeweis viel umſtändlicher und beſtimmter, als vor dem Amte geſchehen, befraget worden iſt, und daher deſſen letztere Ausſagen mehr zur Erläuterung und Verbeſſerung der vorigen dienen mögen, als daß ſie für gefliſſentliche Widerſprüche und Abänderungen anzuſehen wären; anerwogen der Zeuge nach dem Amtsprotocoll nur dasjenige, ſo unmittelbar nach Ergreifung der Flinte erfolgt iſt, nicht mit angeſehen haben will, und von dieſem Umſtande ſich im rotulo der Defenſionalzeugen keine Abänderung antreffen läßt: hiernächſt deſſen vor dem Amte gethane Ausſage, daß, ehe und bevor Denunciat die Flinte ergriffen, niemand eine Hand gegen denſelben gereget oder ausgeſtrecket habe, demjenigen nicht widerſpricht, ſo er auf die Defenſionalartikel geantwortet hat, indem er auch hier 9

ad

ad art. defenſ. 38.

behauptet, daß Denunciat auf die Drohung, ihn zur Thür hinaus zu werfen, die Flinte zur Hand genommen habe; ſolchemnach, wenn dieſer Zeuge zugleich

ad art. defenſ. 31. 32. 33.

angibt, daß Denunciat, als Heimberger und Voſteher auf ihn losgeſprungen, um ihn beym Kopf zu nehmen, zurückgeſprungen ſey, und die Flinte ergriffen habe, daraus ſoviel zu erkennen iſt, daß die von ihm in dem Amtsverhöre laut des unterm 30. März 1771. abgehaltenen

fol. actor. 42. *b.*

befindlichen Protocolles gebrauchten Redensarten: Hand regen oder ausſtrecken, nichts anders, als eigentliche Thätlichkeiten mit der Hand anzeigen ſollen, wohin aber das bloſſe Herbeyſpringen, und die dadurch geäuſſerte Abſicht den Denunciaten zu ergreifen, nicht zu rechnen iſt;

10 Uebrigens aber dieſer unverwerfliche Zeuge über die Defenſionalartikel ſeine Wiſſenſchaft dahin eröffnet: daß Heimberger und Vorſtehere zum Denunciaten ins Haus gekommen wären, und von ihm gebieteriſch verlanget hätten, daß er ſich ſofort zur öffentlichen Wegearbeit begeben ſolle, und als derſelbe dagegen ſeine Befreyung von ſolchen Gemeindslaſten gütlich vorgeſtellet, und ſich dabey zur ungeſäumten Erlegung des Beyſaßgeldes erboten, gedachte Männer gedrohet hätten, ihn nebſt ſeinen Sachen aus dem Hauſe zu ſchmeiſſen, wenn er nicht ſogleich an die Wegearbeit gienge, und dabey ſofort zum Angriffe auf ihn losgeſprungen wären, Denunciat aber unter den Worten daß ſie ihm in dieſem Stücke ſo wenig als ſein Hund zu befehlen hätten, ſich zurückgezogen, ſeine alte ungeladene Flinte ergriffen, und ſich damit zur Gegenwehre geſetzet habe; worauf es denn zum Handgemenge gekommen, Denunciat von ihnen entwaffnet aufs Bette niedergeworfen, und gewaltthätig behandelt worden ſey.

11 Nach welchem Verlaufe der Sachen aber Denunciat nichts ſtrafbares begangen hat; ſintemalen, falls derſelbe auch unſtreitig zur Mithülfe bey der Wegearbeit verbunden geweſen wäre, dennoch den Heimberger und Vorſtehern nicht gebühret hat, ihn mit eigenmächtiger, ſträflicher Ausſtoſſung aus dem Hauſe zu bedrohen, vielweniger dieſer Gewaltthätigkeit durch Eindringen auf ſeine Perſon ſich zu unterſtehen; und daher Denunciat deſtomehr befugt geweſen iſt, dieſem ungerechten zu ſeiner ausnehmenden Beſchimpfung abzielenden Ueberfalle ſich zu widerſetzen, und ſeine Anfechter geſchehenermaaſſen von ſich abzuhalten,

L. 3. *D. de iniur.*

L. 170. *D. de reg. iur.*

L. 33. *C. de decurion.*

L. 5. *C. de iure fiſci.*

als Denunciat wegen der Feindſchaft worin er mit dem Heimberger ſtehet, und aus ähnlichen Fällen gewiß vorherſehen konnte, daß er bey beharrlicher Verweigerung der zugemutheten öffentlichen Wegearbeit von denſelben ſehr werde gemißhandelt werden: um ſo zuläſſiger alſo Denunciatens Widerſetzlichkeit und gebrauchte Gegengewalt geachtet werden muß, da derſelbe nunmehro dargethan hat, daß er damals noch unter dem Oberconſiſtorio geſtanden, und übrigens als bloſſer Beyſäß eine öffentliche Abgabe zu entrichten gehabt habe; hingegen das Vorgeben im Amtsberichte, als ob Denunciat vermöge einer rechtskräftigen Sentenz für ein ordentliches Gemeindsglied, und zur Theilnehmung an den ordentlichen öffentlichen Abgaben ſchuldig erkannt worden wäre, nicht hat erwieſen werden können.

Und obgleich Denunciat zu ſeiner Rechtfertigung nur die Auſſage eines einzigen Zeugen für ſich, auf der andern Seite aber die Denunciation des Heimbergers, und die Auſſage der beyden in Eid und Pflicht ſtehenden Vorſteher, auch den nachtheiligen Amtsbericht wider ſich hat; dennoch dagegen in Erwägung kömmt, daß eines Theils die Angaben gedachter drey Gemeindsmänner, als feindſeliger Widerſacher und widerrechtlicher Anfechter des Denunciaten, keinen Glauben verdienen, andern Theils aber vom Denunciaten der ſo nachtheilige Inhalt des Amtsberichtes durch den geführten Defenſionalbeweis widerleget worden iſt; verfolglich, da ſolchergeſtalt zur Begründung der angebrachten Rüge mit Rechtsbeſtande nichts hat beygebracht werden können, die für die Unſchuld des Denunciaten ausgefallene Depoſition des ſechſten Defenſionalzeugen, in Verbindung mit der für jeden Beſchuldigten überhaupt ſtreitenden, und für gegenwärtigen Denunciaten inſonderheit aus den beygebrachten ſehr vortheilhaften Zeugniſſen ſeines unbeſcholtenen friedfertigen Lebenswandels, ferner aus ſeinem vormaligen Verhalten gegen die harte Begegnungen des Heimbergers und der Vorſteher, imgleichen aus den Umſtänden der Sache ſelbſten, und aus der Unwahrſcheinlichkeit des Angebens der Denuncianten, entſpringenden Vermuthung der Unſchuld, für einen vollſtändigen Beweis zu achten iſt,

Carpzov *in pract. rer. crim. Q.* 33. *n.* 44. *Q.* 114. *n.* 56.

mithin es keines weiteren Mittels die Wahrheit herauszubringen bedarf, ſondern Denunciat B. ohne Bedingung zu entbinden; auch, weil er weder durch eine unerlaubte That, noch durch Unvorſichtigkeit dieſe Unterſuchung veranlaſſet hat, 12

 von

von Erſtattung der darauf gewandten Koſten zu
13 befreyen iſt; nichts deſto weniger aber bekanntlich die durch ſeine Defenſion verurſachten Unkoſten aus eigenen Mitteln zu beſtreiten hat;

de Boehmer *in meditat. ad C. C. C. a.* 47. §. 4.

deren Vergütung jedoch, wie auch eine Privatſatisfaction durch beſondere Klagen zu fordern, ihm unbenommen bleibt;

Als iſt von uns Inhalts der Sentenz erkannt worden.

LXXXIV. RESPONSVM

Auf geſchehene Anfrage von den Gräflich Bernſtorfiſchen Gerichten zu Gartau, in UnterſuchungsSachen wider Maria Eliſabeth Sch. aus Tobringen, ertheilt im Merz 1773.

in cauſa veneficii.

THEMATA.

I. In veneficio qualis requiratur *corporis delicti* probatio, vt *ſpecialis inquiſitio* decerni poſſit?

II. Vt carcere reus cuſtodiatur, praeter corporis delicti probabilitatem, indicia, quae ad ſpecialem inquiſitionem ſufficiunt, requiruntur.

III. Iudex criminalis eos quoque teſtes, quorum fides dubia eſt, interrogare debet.

IV. *Confrontationi* quando locus ſit, ex hoc, vtrum veritati eruendae ea inſeruiat, maxime aeſtimandum eſt.

SVMMARIA.

2. 3. Narratio facti.

Quaeſtio I.

4. An in ſpecie propoſita de corpore delicti hactenus conſtet, vt ad *ſpecialem inquiſitionem* procedi poſſit?

Rationes dubitandi.

5. (I) Corporis delicti probabilitas ad ſpecialem inquiſitionem inſtituendam ſufficit.

6. (II) Veneni accepti argumenta ſunt: materia alba in cibis inſoliti guſtus apprehenſa, vomitus vehementes, et noxii ciborum evomitorum ab animalibus devoratorum effectus.

7. 8. (III) Veneficii admodum ſuſpecta videbatur vxor, quae, quum graue in maritum odium haberet, et ex morte eius emolumentum ſperaret, cibos nocentes praeparauit, quos vt ederet praeter

morem

morem marito perſuaſit, aliis autem invita dedit edendos.

9. (IV) Quae ſuſpiciones eo, quod ignotus quidam homo venenum emerat, inſigniter auctae videri poterant.

Rationes decidendi.

10. (I) Plurima veneni accepti ſigna ſecundum medicae artis principia fallacia et incerta ſunt.

11. (II) In ſpecie propoſita autem 1) ne de veritate quidem ſignorum veneni conſtat, et 2) aliae quibus ea effici potuerunt cauſae ſatis probabiles allegatae ſunt.

12. 13. (III) Facta, ex quibus indicia colliguntur, tum falſa ſunt, tum negata et nondum probata.

14. (IV) Fallax eſt argumentum ex hoc ſolo, quod ignotus homo venenum emerit deductum.

15. (V) Hinc, deficiente tum *corpore delicti*, tum indiciorum probatione, ſpecialem inquiſitionem nondum inſtituendam eſſe exiſtimatur.

Quaeſtio II IV. et VII.

16. 27. 37. An, et quibus mediis corpus delicti clarius eruendum et quid porro faciendum ſit?

17.-20. 38. Generalem inquiſitionem continuandam, & 1) factorum, tum veneni accepti argumenta continentium, tum auctorem indicantium veritatem diligenter conquirendam, dein 2) collegii medici iudiciorem committendam eſſe traditur.

Quaeſtio III.

21. Vtrum Rea de qua quaeritur carcere cuſtodienda ſit?

Rationes dubitandi.

22.-24. Pro delicti & indiciorum grauitate, indeque oriente fugae ſuſpicione, carceri tradendam eſſe Ream videri poterat;

Rationes decidendi.

25.-26. (I) Vt carcere reus contineatur, praeter corporis delicti probabilitatem, indicia, quae ad ſpecialem inquiſitionem ſufficiunt requiruntur.

27. (II) Hinc donec de utroque certius conſtet, a carceris onere liberandam eſſe Ream exiſtimatur.

Quaeſtio V.

29. Quinam teſtes examinandi ſint?

30. 32. In cauſa criminali quoscumque, qui criminis notitiam habere poſſunt, licet plenam fidem non mereantur, teſtes, adhibendos et generaliter examinandos eſſe docetur.

Quaeſtio VI.

33. Vtrum rea de qua quaeritur cum teſtibus & marito *confrontanda* ſit?

34. 35. (I) *Confrontationis* vſus ex hoc, vtrum veritati eruendae inſervire poſſit potiſſimum definiendus eſt.

Hinc (II) criminis ſuſpectum cum teſtibus plenam licet fidem non habentibus, immo cum denunciante ipſoque laeſo confrontari poſſe conſequitur.

36. Quapropter (III) in ſpecie propoſita Ream et cum teſtibus & cum marito confrontandam eſſe reſpondetur.

U. f. D. z.

Hochedelgebohrne und Hochgelahrte, Geehrteſte Herren, und günſtige Freunde.

1 Als dieſelben uns zwey hiebey wieder zurückkommende Acten-Stücke, deren erſteres aus 15 und das andere aus 6 Numern beſteht, nebſt ſieben Fragen zugeſandt, und darüber unſer rechtliches Gutachten zu ertheilen gebeten: Demnach erachten wir, nach fleiſſiger derſelben Verleſung und gepflogener collegialiſcher Erwägung, den Rechten gemäß zu ſeyn:

2 Hat Christian Sch. aus Lobringen am 30. Januar des vorigen Jahres dem Gerichte angezeiget, daß ſein Eheweib ihm am 19. deſſelben Monates in gekochtem braunem Kohl Gift beygebracht habe: und nachdem hierauf anderweit mit einigem Anſcheine gerüget worden, daß gedachtes Eheweib am 17. Jan. in der Apotheke zu Lüchau Gift gekaufet habe, iſt die Beſchuldigte in Arreſt gezogen, und mit der Generalinquiſition vorgeſchritten worden. Da indeſſen Inculpatin die Beſchuldigung ſtandhaft geleugnet, imgleichen der Apotheker zu Lüchau und deſſen Geſell eidlich, der Lehrburſch aber ohne Eid in Abrede geſtellet haben, daß der Inculpatin von ihnen Gift verkaufet worden ſey, hat das Gericht dieſelbe gegen Vorſtandsleiſtung der Haft entlaſſen, und die Unterſuchung wegen Ermangelung eines hinlänglichen Verdachtes vorerſt ausgeſetzet.

Iſt aber hierauf obgedachter Chriſtian Sch. beym Conſiſtorio zu Hannover mit einer Eheſcheidungs-Klage, worin dieſe angebliche Vergiftung unter vielen beſondern, zum Theil im peinlichen Gerichte nicht angezeigten Umſtänden, zum hauptſächlichen Grunde geleget wird, wider ſein Eheweib eingekommen, vor einer angeordneten Commiſſion die Beklagte darüber umſtändlich zu Protocoll vernommen, und die Partheyen annoch jede mit einem Satze gehöret, und demnächſt vom Conſiſtorio dem peinlichen Gerichte vermöge Reſcripts vom 8ten December 1772. unter Mittheilung der Conſiſtorialacten anheim gegeben worden, dieſe Vergiftungsſache von Amtswegen näher zu unterſuchen. 3

Wannenhero folgende Fragen entſtehen:

Erſte Frage:

4 Ob dermalen das corpus delicti in eine ſolche Gewißheit geſetzet ſey, daß wider die Inculpatin mit der Specialinquiſition verfahren werden könne?

Rationes dubitandi.

5 Ob nun wohl zur Anſtellung der Specialunterſuchung nicht ſchlechterdings die zuverläſſige Gewißheit eines begangenen Verbrechens nötig, ſondern ein ſo genanntes corpus delicti praeſumtiuum, welches in wahrſcheinlichen, und zwar allenfalls auch ſolchen Vermuthungen, die ein gelinderes Erforſchungsmittel der Wahrheit, als die peinliche Frage, nach ſich ziehen, beruhet, genug iſt;

Art. 6. 20 35. 53. 54. 60. der P. H. G. O.

Churbraunſchweig Lüneburgiſche Criminalinſtruction. *cap. IV.* §. 8. 9. 10. 11. 15.

6 Dergleichen Verdächtigkeiten aber im gegenwärtigen Falle allſchon vorzuwalten ſcheinen: allermaaſſen eines Theils Inculpatin nicht in Abrede ſtellet, daß ſowohl ihr Mann, als deſſen Kind, und der Dienſtjunge nach dem Genuſſe des Kohles ſich erbrochen haben, und gedachter Ehemann ſein und des Jungens Erbrechen alſo beſchreibt, wie es auf eine Vergiftung zu erfolgen pflegt;

Alberti *in ſyſtemate iuriſpr. med. Tom. I. Part. I. p. 272. ſqq.*

7 Andern Theils, nach Denunciantens beharrlicher Verſicherung, die Inculpatin ſogleich von dem Tage der Trauung an gegen ihn und ſein Kind erſter Ehe ſehr gehäſſige und gefährliche Geſinnungen geäuſſert; da ſie ſowohl gegen ihn als Andere beſtändig ein feindſeliges Misvergnügen darüber, daß er ſeinem Kinde das Seinige verſchrieben, bezeiget, und ihm ſolches mit groſſer Bitterkeit vorgerücket, inſonderheit aber ihm deswegen die eheliche Pflicht verſaget, und vermeldet habe, daß ſie ſo lange das Kind lebe nicht bey ihm ſeyn könne: imgleichen, nachdem Denunciant von dem Erbrechen ſich wieder einigermaaſſen erholet, und ihr vorgehalten, daß ſie ſich nicht als eine rechtſchaffene Ehegattin aufführe, dieſelbe darauf erwiedert habe, daß dieſes alles daher komme, weil er dem Kinde die Güter verſchreiben laſſen, und daß ſeine Krankheit noch nicht zum Tode ſey; Ferner Inculpatin ungerne geſehen, daß der Dienſtjunge auch von dem Kohl gegeſſen, hingegen verlanget habe, daß dem Kinde etwas davon gereichet werde; Solchergeſtalt alſo dem Anſcheine nach, zwo von den in der peinlichen Halsgerichtsordnung

Art. 37.

beſtimmten genugſamen Anzeigungen des Vergiftens, nehmlich die Uneinigkeit mit dem Ehemann, und die Erwartung des Vortheiles aus dem Tode deſſen Kindes, wider die Denunciatin ſich hervorthun; Und obgleich dieſe rechtlicher Art nicht erwieſen ſind, dennoch ihnen noch ſo viele andere 8
Verdächtigkeiten wider die Denunciatin beytreten, daß wenigſtens an ihrer Wirkſamkeit auf die Specialunterſuchung nicht zu zweifeln ſeyn möchte; Allermaaſſen wie Denunciant behauptet, Denunciatin a) bey aller ihrer Feindſeligkeit ihm am 17. Jan. von dem von ihr zu Lüchau gekauften Brantewein einen Trunk angeboten, und auf erfolgte Verweigerung, dieſes Anerbieten hernach auf eine ganz befremdliche Art dadurch wiederholet, daß ſie ihm am 19. deſſelben Monats den Brantewein mit einer beſonderen Freundlichkeit ins Bette gebracht, und ihn zum Trinken zu bereden geſuchet, auf abermalige Verweigerung aber b) an dem nemlichen Tage, als er einen Appetit zu dem gekochten braunen Kohl geäuſſert, zu ihm, und zwar abermals mit einer ungewöhnlichen Freundlichkeit geſaget: Du ſollſt jetzt nicht Kohl eſſen, ich werde dir hernach was zurechte machen, wenn die Andern weg ſind: und als hierauf c) Denunciant gegen den gekoſteten Kohl einen Widerwillen zu erkennen gegeben, ſie nichts deſtoweniger ſolchen wieder aufgewärmet, und ihren Mann nochmals zu deſſen Genuſſe zu bereden geſuchet, auch bey dieſer Gelegenheit ihm ein ohne ſein Verlangen herbeygebrachtes fettes Butterbrod angeboten: d) nicht Denunciantens Mutter, ſondern Denunciatin ſelbſt den Kohl gahr gekochet, und in Gefäſſe ausgeſchüttet: ingleichen e) daß von ihr ſelbſt Mehl darein gerühret ſey, ihm, Denuncianten, eingeſtanden: ohnbey Denunciant darauf beharret, daß in dem Kohl etwas Weiſſes, ſo ſich damit nicht habe vermiſchen und vereinigen laſſen, zu bemerken geweſen ſey, auch der Kohl einen ſonderbaren ungewöhnlichen Geſchmack gehabt habe; und obgleich Denunciatin die eingeſtreute weiſſe Materie nicht beobachtet haben will, ſie dennoch geſtehen muß, daß ihr Mann ſogleich bey der Vorſetzung des Kohls ſeine Befremdung über eine darinn bemerkte weiſſe Materie geäuſſert; ſie aber dagegen verſetzet habe, daß ſolche das von der Schwiegermutter darein gemengte Mehl ſeyn werde: worzu noch kömmt, daß ein Hund, der vom herausgebrochenen Kohl etwas gefreſſen, ſolches gleichfalls wieder habe von ſich geben müſſen, und eine Henne von einem ſolchen Genuſſe crepirt ſey; Welchem allem zu Folge dann eine ſehr wahrſcheinliche Vermuthung zu entſpringen ſcheinet, daß unter dem Kohl etwas giftiges ſich befunden habe; und daß dieſes ein eigentlicher Gift geweſen ſey, aus der beſchriebenen Beſchaffenheit der im Kohl bemerkten weiſſen Materie ſich folgern laſſen möchte:

den: ferner f) Denunciatin vor dem Amte zu Gartau vorgegeben, als ob der in der Schaale übrig gebliebene Kohl von ihr ſelbſt theils in der Stube, theils in der Küche vollends verzehret worden ſey, hingegen vor der Commiſſion ausgeſaget, daß ſie einen Theil des übrigen Kohles in die Tranktonne geſchüttet habe;

9 Wobey dritten Theils, der bedenkliche Umſtand: daß am 16. Jan. ein Menſch, der ſich Albrecht genennet und für einen Einwohner zu Marleben ausgegeben, aus der Apotheke zu Lüchau Gift gekaufet hat, welchen aber weder der Apotheker noch deſſen Geſelle unter den in Marleben befindlichen Leuten, die den Namen Albrecht führen, und ihnen hernach unter die Augen geſtellet worden ſind, bemerket haben, keinen geringen Verdacht, als ob der von dieſem unbekannten Menſchen gekaufte Gift von der Denunciatin zum Vergiften des Kohles gebraucht ſeyn möchte, zu erregen ſcheinet;

Derowegen, daß durch die bisherige Unterſuchung das corpus delicti, wenigſtens zur Wirkung der Specialinquiſition, in genugſame Gewißheit geſetzet worden ſey, dafür gehalten werden möchte;

Rationes decidendi.

10 Dennoch aber und dieweil die Zeichen der Vergiftung nicht ſelten ſehr ungewiß ſind, indem ſowohl das heftige und anhaltende Erbrechen, als die mehreſten übrigen Wirkungen des Giftes auch von anderen Urſachen herrühren können,

Fortvnatvs Fidelis *in relationibus medicor. L. IV. Sect. III. c.* 1. 2. 4.

Dan. Sennert *in inſtitutionib. med. L. II. P. II. c.* 12.

Teichmeyer *inſtit. medicinae legalis p.* 175. 179.

Lvdewigii *inſtitut. medic. forenſ.* §. 324. *ſqq.*

11 Mithin in gegenwärtiger Sache der Richter aus dem auf den Genuß des braunen Kohles erfolgten Erbrechen, ohne einen tüchtigen Beweis, um ſo weniger auf eine Vergiftung ſchlieſſen kann, als eines Theils der braune Kohl mit eingerührtem Mehl gekochet zu werden pflegt, und daher die von der Denunciatin ihrem Manne gegebene Erläuterung, daß die im Kohl befindliche weiſſe Materie eingeſtreuetes Mehl ſey, an ſich in der Wahrſcheinlichkeit beruhet; andern Theils das Vorgeben, als ob ein Hund, der von dem wieder herausgebrochenen Kohl etwas gefreſſen, gleichfalls mit einem Erbrechen befallen worden, und eine Henne von einem ſolchen Genuſſe verrecket ſey, von der Denunciatin widerſprochen wird, und noch zur Zeit nicht erwieſen iſt; dritten Theils aber dieſelbe von dem erfolgten Erbrechen eine ſolche Urſache anzugeben weiß, die ſich gar wohl hören läßt, indem ſie meldet, daß ihr Mann, der Dienſtjunge und das Kind kurz zuvor mit Rockencaffee, mit einem aus gebratenen Kartoffeln gebackenen Kuchen mit Mehl und Milch, wie auch mit Butterbrodt, und der kleine Stiefſohn mit Grütze und Milch, ſich den Magen ſehr überladen gehabt hätten: Jmgleichen vierten Theils Denunciatin anmerket, daß der ihrem Manne vorgeſetzte Kohl die Grundſuppe im Keſſel geweſen ſey: und daher es leicht möglich iſt, daß dieſer Umſtand, wenn der Keſſel von Metall iſt, die Schädlichkeit des Kohles verurſachet habe; worzu noch kömmt, daß Denunciatin dabey beharret, daß ſie gleichfalls von dem Kohl gegeſſen habe, und ſich desfalls auf Zeugen berufet;

Solchergeſtalt alſo, und weil noch in der 12
größten Ungewißheit beruhet, ob in dem Kohl Gift geweſen ſey, die vom Denuncianten wider ſein Eheweib gerügte beſchwerliche Umſtände, wenn ſie auch erwieſen wären, dennoch in Abſicht auf eine geſchehene Vergiftung von keinem ſonderlichen Belange ſeyn würden: vielweniger alſo noch zur Zeit die Specialunterſuchung wirken mögen, da 13
Denunciatin alles dasjenige, ſo Denunciant ſowohl beym Amte zu Gartau, als auch hernach im Conſiſtorio und vor der Commiſſion von ihrem feindſeligen und bedrohlichen Bezeigen gegen ihn und ſein Kind angegeben, ſchlechterdings ableugnet, und ſolches bisher weder erwieſen, noch wahrſcheinlich gemacht worden iſt: wie denn auch Denunciatin die übrigen von ihrem Manne angegebenen Verdächtigkeiten, nemlich das zweymalige ungewöhnliche Anbieten eines Trunk Brantenweins: die gefliſſentliche Verzögerung des Kohleſſens bis zur Abweſenheit der Schwiegermutter und der Magd: die dringende Bemühung den Denuncianten zu einem mehreren Genuſſe des ihm bereits eckelhaften Kohles zu bewegen: die ganz zur Unzeit geſchehene Darbietung eines fetten Butterbrodtes: das Vorgeben als ob Denunciatin ſelbſt den Kohl gekochet, in Gefäſſe gefüllet, und ihrem eigenen Geſtändniſſe nach Mehl darunter gemenget, anbey ungerne geſehen, daß der Dienſtjunge vom Kohle gegeſſen, hingegen verlanget habe, daß dem Kinde davon zu eſſen gegeben werde; gänzlich in Abrede ſtellet;

Bey dieſer Lage der Sachen aber der Um- 14
ſtand, daß am 16. Jan. in der Apotheke zu Lüchau an einen Unbekannten Gift verabfolget worden iſt, keine rechtliche Vermuthung begründen kann, daß Denunciatin dieſen Gift habe kaufen laſſen, und zum Schaden ihres Ehemannes und deſſen Kindes davon Gebrauch gemacht habe; auſſerdem auch der Verdacht, daß Denunciatin ſelbſt in der Lüchauer Apotheke Gift gekaufet habe, durch die Auſſage des Apothekers und deſſen Geſellen und Lehrjungen, gröſtentheils erlediget worden iſt;

So ſind wir der rechtlichen Meynung:

15 Daß in Betrachtung der annoch vorwaltenden gänzlichen Ungewißheit, ob in dem von der Denunciatin ihrem Manne zum Eſſen vorgeſetzten Kohle Gift geweſen ſey? und in mehrerer Erwägung, daß die der Vergiftung halber wider die Denunciatin angegebenen Anzeigen unerwieſen, auch zum Theil abgelehnet ſind, noch zur Zeit es an einem zur Anſtellung der Specialinquiſition hinlänglichen corpore delicti ermangele.

So viel jedoch die

Zwote Frage:

16 Ob, und wie allenfalls das corpus delicti annoch heraus zu bringen ſtehe?

17 betrifft; ſo ergeben die Acten, daß auſſer der eidlichen Abhörung des Apotekers zu Lüchau, und ſeiner Leute, noch verſchiedene andere Mittel das corpus delicti weiter zu erforſchen vorhanden ſind, deren Gebrauch alſo um ſo mehr nötig iſt, da die Acten dazu eine genugſame Veranlaſſung enthalten, und auſſer Zweifel beruhet, daß, wenn auch nur eine Wahrſcheinlichkeit beygebracht wird, daß in dem Kohle ſich Gift befunden habe, (welche Wahrſcheinlichkeit aber aus dem Beweiſe der angeblich von dem Genuſſe des Kohles bey den Perſonen, und Thieren, die davon genoſſen haben, entſtandenen Folgen, leicht erwachſen möchte) und wenn zugleich die vom Denuncianten gegen ſein Eheweib angegebenen Verdächtigkeiten der Vergiftung glaublich gemacht werden; zur Specialinquiſition hinlänglicher Stoff vorhanden ſey.

18 Derowegen wir dafür halten, daß forderſamſt in der Generalinquiſition mit Erforſchung des corporis delicti weiter vorzuſchreiten ſey. Und weil es hiebey hauptſächlich auf die Frage: ob in dem Kohle Gift geweſen ſeyn möchte? ankömmt, deren Entſcheidung aber auf dem Ermeſſen der der Sache Verſtändigen beruhet:

Art. 35. 36. 147. 149. 179. der P. H. G. O.

ChurBraunſchweig-Lüneb. Criminalinſtruction *C. IV.* §. 13. 14. 15.

Alberti *commentatio medica in C. C. C. p.* 131. 133. *ſq.* 137. 138.

Froelich *in comment. in C. C. C. Lib. I. Tit. IV. nr.* 5. *et Lib. II. Tit. XVIII. nr.* 3.

Carpzov *in pract. rer. crim. q.* 21. *nr.* 7. 8.

ſo wird von einem mediciniſchen Collegio darüber
19 ein Gutachten einzuholen ſeyn. Es ſind jedoch zu dieſem Behufe die Acten nicht eher abzuſenden, als bis ſie zuvor mit Nachrichten von ſolchen Umſtänden, die in das künftige Gutachten der Aerzte einen Einfluß haben, genugſam verſehen ſeyn werden; zu welchem Ende dann forderſamſt Denunciantens Mutter und Magd, und zwar jene darüber, ob ſie Mehl in den Kohl eingeſtreuet? beide aber darüber, ob ſie vor dem Kirchgange von dem Kohl gegeſſen haben? zu befragen ſind: imgleichen iſt der Dienſtjunge über den Erfolg ſeines Erbrechens, nach allen Umſtänden, und was er dabey empfunden habe? zu verhören: weniger nicht von dem angeblicher Weiſe aus dem Genuſſe des widerherausgebrochenen Kohles erfolgten Erkranken eines Hundes, und Crepiren einer Henne, die nöthige Kundſchaft einzuziehen, und zu den Acten zu bringen: ſowohl der Keſſel, worin der Kohl gekocht ſeyn ſoll, in Augenſchein zu nehmen, und deſſen Materie und innerliche Beſchaffenheit eigentlich zu beſchreiben: wie denn auch vor allen Dingen das Vorgeben der Denunciatin, daß ſie ſelbſt von dem Kohle gegeſſen habe, durch Abhörung der Zeugen, auf die ſie ſich desfalls berufet, und ernſtliche Befragung des Denuncianten, zu unterſuchen, und darüber gehörige Regiſtratur zu verfertigen; Daneben auch der Betrag des verzehrten Kohles, und wie viel ungefähr ein jeder davon genoſſen, ſo viel möglich zu erforſchen ſeyn wird.

Und gleichwie bekanntlich aus dem Begriffe 20
des corporis delicti folget, daß zu deſſen Feſtſetzung auch die auf eine gewiſſe Perſon zeigende Verdächtigkeiten dienen;

Art. 35. 37. der P. H. G. O.

ChurBraunſchweig-Lüneburgiſche Criminalinſtruction *C. IV.* §. 9.

alſo wird auch in gegenwärtiger Sache in dieſer Betrachtung zur Vorbereitung der Specialinquiſition über die bey der erſten Frage bereits geſammlete wider Denunciatin eintretende Verdächtigkeiten, imgleichen über die Abweſenheit der Denunciatin von ihrem Ehemanne zu Lüchau, und wie lang ſolche gedauert? auch bey welchen Leuten, und wie lange bey jedem, ſie ſich während derſelben aufgehalten habe? theils vermittelſt ſummariſchen Verhöres der Leute, die um die Umſtände Wiſſenſchaft haben können, theils durch anderweites Befragen des Denuncianten, und der Denunciatin, zuförderſt gehörige Erkundigung einzuziehen ſeyn: indem unſtreitig dadurch das Daſeyn einer Vergiftung unterſtützet werden kann.

Dritte Frage:

Ob mit der Captur gegen die Inculpatin zu 21
verfahren ſey?

Rationes dubitandi.

Obwohl alsdenn zur Haft geſchritten wer- 22
den

den kann, wenn das angeſchuldigte Verbrechen beträchtlich iſt, und ein redlicher Verdacht entweder von dem Ankläger vorgebracht, oder ſonſt dem Richter bekannt gemacht wird, worzu jedoch die Geſetze nicht ſchlechterdings einen Beweis des Verdachtes zu erfordern, ſondern allenfalls auch nur eine bloſſe Rüge, oder Anſage deſſelben für hinlänglich zu erklären;

Art. 11. der P. H. G. O.

und nur ſo viel Schonung eines Angeklagten, oder Denunciaten zu verordnen ſcheinen, daß der Gefangene nicht eher mit peinlicher Frage angegriffen werden ſolle, als bis die Anzeigung und Vermuthung glaubwürdig gemacht worden iſt:

Art. 6. der P. H. G. O.

23 Ueberhaupt aber dem jedesmaligen Ermeſſen des Richters anheim zu ſtellen iſt, ob nach Beſchaffenheit der Umſtände die Flucht des Beſchuldigten zu vermuthen, mithin die Gefangennehmung zu veranſtalten ſeyn möchte oder nicht?

Ludovici in der Einleit. zum peinl. Proc. c. 2.

Brunnemann *proc. inquis. c. VIII. Membr. 1. nr. 4. ſqq.*

24 Und dann eines Theils auf das der Denunciatin beygemeſſene Verbrechen bekanntermaaſſen eine harte Strafe in Geſetzen verordnet iſt, anderen Theils die Anzeigen einer geſchehenen Vergiftung, und die Argwöhnigkeiten wider die Denunciatin von der Beſchaffenheit ſind, daß ſie eine weitere Unterſuchung nach ſich ziehen, und daher aller Wahrſcheinlichkeit nach Denunciatin, wenn ſie nicht unſchuldig iſt, bey weiterer Fortſetzung der Unterſuchung, die Flucht ergreifen dürfte; Solchemnach, daß bewandten Umſtänden nach, die Inculpatin zur Haft zu bringen ſey, dafür gehalten werden möchte;

Rationes decidendi.

25 Dieweil aber dennoch in Gemäßheit der Rechte die Captur zwar keine ſo dringende Anzeigen vorausſetzet, als zur peinlichen Frage erforderlich ſind, indeſſen aber doch nicht anders ſtatt findet, als wenn nicht nur das corpus delicti überhaupt in einiger Wahrſcheinlichkeit beruhet; ſondern auch die beſchuldigte Perſon entweder durch gemeinen Leumuth berüchtiget, oder durch andere glaubwürdige Anzeigung argwöhnig iſt;

Art. 6. 11. 218. der P. H. G. O.

Churbraunſchweig-Lüneb. Criminalinſtruction *C. IV. §. 11.* und *C. V. §. 1.*

welche Verdächtigkeiten aber wenigſtens von der Beſchaffenheit und Glaubwürdigkeit ſeyn müſſen, daß darauf zur Specialinquiſition geſchritten werden kann;

gedachte Criminalinſtruction *C. IV. §. 11.*

Kress *ad art. XI. C. C. C. §. 2. not. 1.*

Heil *in iudice et defenſore. C. II. §. 5.*

de Boehmer *ad art. XI. C. C. C. §. 3.*

dahingegen Denunciatin nicht als eine leichtfertige und übel beſchriehene Perſon bekannt iſt, und daher bis nun zu den unverleumdeten redlichen Leuten gehöret; auch, wie bey der erſten Frage behauptet worden, noch zur Zeit kein hinlänglicher Stoff zur Specialunterſuchung vorhanden iſt; 26

Als ſind wir des Dafürhaltens:

Daß Inculpatin der Erlaſſung des Gefängniſſes ſich noch ferner zu erfreuen habe, und wider ſie mit der Haft nicht eher, als bis das corpus delicti, und die gerügten Anzeigen wider ihre Perſon, zu einer zur Specialinquiſition genugſamen Glaubwürwürdigkeit gebracht ſeyn werden, zu verfahren ſey. 27

In Betreff der

Vierten Frage:

welche Umſtände bey der Inquiſition hauptſächlich zu erforſchen ſeyn? 28

berufen wir uns lediglich auf dasjenige, ſo bey der erſten und zwoten Frage ausgeführet worden iſt; als woſelbſt zugleich die hauptſächlichſten Puncte, die ſowohl für, als wider die Inculpatin in Betrachtung kommen, bemerklich gemacht ſind.

Fünfte Frage:

Was für Perſonen als Zeugen abzuhören ſeyn? 29

Rationes dubitandi.

Hierbei möchte zwar ſcheinen, als ob in dieſer peinlichen Sache, in Gemäßheit bekannter gemeiner Rechte, ſo wohl die Schwiegermutter der Inculpatin, als auch Denunciantens Magd und andere Dienſtbothen, inſonderheit der Dienſtjunge, zumal wegen ſeiner Jugend, als Zeugen nicht gebrauchet werden könnten; 30

Rationes decidendi.

31 Allein da noch zur Zeit die Rede nicht von einem vollſtändigen Beweiſe, ſondern man vorerſt in Vorbereitung der Sache zur Specialunterſuchung begriffen iſt, mithin es auf die völlige Glaubwürdigkeit der Zeugen nicht ankömmt; allenfalls aber nach dem unſtreitigen Gerichtsgebrauche heutiges Tages in peinlichen Fällen der gemeinen Wohlfarth wegen, und in Ermangelung eines beſſeren Beweiſes, auch Anverwandte, Eheleute, Weibsperſonen, Dienſtbothen, Minderjährige die noch nicht zwanzig Jahr alt ſind, ja ſo gar manchmal ſelbſt die Denuncianten, und andere nicht ganz unverwerfliche Zeugen zugelaſſen werden, zumal wenn ihre Auſſagen noch andere Unterſtützung haben;

Struben Rechtliche Bedenken *P. III. p.* 146. *P. IV. p.* 228. *ſq.*

Wernher *Parte V. obs.* 56. *P. IX. obſ.* 221.

Carpzov *in pract. rer. crim. q.* 114. *nr.* 38.

Leyser *ſpec.* 283. *m.* 1. 4. 5. 11. 13. 17. 18. 19. 21. 22. *et ſpec.* 560. *m.* 27.

de Boehmer *ad art.* 66. *C. C. C.* §. 2. 3.

und es hernach auf das richterliche Ermeſſen ankömmt, welcher Grad des Beweiſes denſelben beyzulegen ſey; welche Grundſätze noch überdem in der Churbraunſchweig-Lüneburgiſchen Criminalinſtruction

C. *VIII.* §. 4.

ausdrücklich genehmiget worden, und übrigens auf den vorliegenden Fall offenbar Anwendung leiden;

So erachten wir den Rechten und der heutigen Praxi gemäß zu ſeyn:

32 Daß bey gegenwärtiger Unterſuchung nicht nur diejenigen Leute, denen Denunciatin ſchon am Hochzeitstage ihr feindſeliges Mißvergnügen über das Leben ihres Stiefkindes ſoll zu erkennen gegeben haben, wie auch bey denen ſie am 17. Jan. zu Lüchau ſich aufgehalten zu haben vorgibt: ferner, die das Erbrechen des Denuncianten, deſſen Kindes, und Dienſtjungen, mit angeſehen: imgleichen, die da wiſſen, daß Denunciatin gleichfalls von dem Kohle gegeſſen habe: weniger nicht die von der Wirkung des gefreſſenen Kohles an dem Hunde und einer Henne Wiſſenſchaft haben; und andere, die Denunciant zum Beweiſe ſeiner Beſchuldigungen, und Denunciatin zu ihrer Vertheidigung namhaft machen, oder denen ſonſten von dem Vorgange einige Wiſſenſchaft beywohnen dürfte; ſondern auch die Magd, der Dienſtjunge, und Denunciantens Mutter, als Zeugen abzuhören ſeyn.

Sechſte Frage:

Ob die Inculpatin mit ihrem Ehemanne 33
und den Zeugen zu confrontiren ſey?

Rationes dubitandi.

Ob nun wohl einige von den Zeugen nicht 34
ganz unverwerflich ſind, und daher gezweifelt werden möchte, ob mit ihnen die Confrontation der Inculpatin ſtatt finde; inſonderheit aber dieſe Handlung mit ihrem Ehemanne deswegen unzuläſſig ſcheinet, weil derſelbe der beleidigte Theil, und zugleich Denunciant, verfolglich gar nicht als ein Zeuge zu betrachten iſt: es aber wider alle Billigkeit laufen, und einem Inculpaten zum groſſen Nachtheil gereichen würde, wenn man ihn und ſolche Leute gegeneinander ſtellen wollte, deren Auſſage keinen Glauben verdienet; indem die Confrontation des Beſchuldigten mit den Zeugen, als ein Hülfsmittel zur Herausbringung der Wahrheit

Hertius *reſp.* 102. *nr.* 11. 12.

immer vorausſetzet, daß die Auſſage der Zeugen einigen Glauben verdiene.

Rationes decidendi.

Dennoch aber und dieweil bekanntlich die 35
Confrontation eines Inculpaten mit den Zeugen alsdenn hauptſächlich gebraucht werden muß, wenn durch die Zeugniſſe jener nicht überführet wird; verfolglich der Umſtand, daß die Auſſage eines Zeugen nicht ganz unverwerflich iſt, eigentlich unter die gewöhnlichſten Confrontationsfälle gehöret: und da ein Denunciant doch wenigſtens die Generalunterſuchung veranlaſſet, ja ſo gar, wenn er auch der beleidigte Theil iſt, zuweilen zur eidlichen Beſtärkung ſeiner Rüge gelaſſen wird, und dadurch den Inculpaten zum Reinigungseid beſchweret;

Crusius *de indiciis del. P. IV. C. VII. nr.* 23.

Brunnemann *l. c. membr.* 2. *nr.* 23.

die Confrontation des Beſchuldigten mit dem Denuncianten der Abſicht dieſes Erforſchungsmittels vollkommen gemäß iſt: im gegenwärtigen Falle aber verſchiedene Hauptumſtände der De-

nunciation theils durch das eigene Geſtändniß der Denunciatin bereits beſtärket worden ſind, theils durch Abhörung der Zeugen noch weiter bekräftiget werden können, ſolchemnach dieſer Rüge es nicht an Glaubwürdigkeit fehlet;

So halten wir dafür:

36 Daß die Confrontation der Inculpatin ſowohl mit den Zeugen, als auch inſonderheit mit ihrem Ehemanne ſtatt finde.

So viel endlich die

Siebente Frage:

37 Wie die Sache überhaupt zur Abfaſſung eines Criminalerkänntniſſes zu inſtruiren ſey?

38 anbelanget; ſo iſt nunmehro forderſamſt in der angefangenen Generalunterſuchung mit Erforſchung des corporis delicti und der angegebenen Verdächtigkeiten weiter, und zwar dergeſtalt fortzufahren: daß erſtlich Denunciant über alles, was er in der Eheſcheidungsſache wider ſein Eheweib vorgebracht, nunmehr vor dem peinlichen Gerichte gleichfalls vernommen, und hierauf die Inculpatin in ſummariſches Verhör gezogen werde; ſodann erfolgen die ſummariſchen Abhörungen der Zeugen; auch wird der Keſſel, worin der Kohl gekochet worden, in Augenſchein genommen, und überhaupt alles weitere veranſtaltet, was den Weg zur Specialinquiſition bahnen kann; und wenn die Acten ſolchergeſtalt gehörig inſtruiret ſind, werden ſie an ein mediciniſches Collegium verſendet. Daferne nun durch das erfolgende Gutachten, oder auch ſonſten das corpus delicti in mehrere Gewißheit geſetzet worden, und die Verdächtigkeit der Inculpatin genugſam ſich veroffenbaren ſollte, ſo iſt alsdenn Inculpatin wiederum zur Haft zu bringen, und mit der Specialinquiſition vermittelſt Vereidung der Zeugen, und, da nöthig, vorzunehmender Confrontation, gebührend zu verfahren; und endlich nachdem Inculpatin mit ihrer Defenſion gehöret ſeyn wird, die Sache zum Spruch Rechtens gelangen zu laſſen.
A. V. R. W.

LXXXV. DECISIO

Auf Verſchickung der Acten von den Gräflich Bernſtorfiſchen Gerichten zu Gartau, in UnterſuchungsSachen wider Maria Eliſabeth Sch. aus Tobringen, abgefaßt im December 1773.

in eadem cauſa.

THEMATA.

I. De corpore delicti in veneficio, tum ex ſignis veneni ſecundum medicorum iudicium idoneis, tum ex coniecturis iudici fit fides.

II. Semiplena criminis probatio tormentis decernendis locum dat, quae inter alia plurium indiciorum, licet ſingulatim plene non probatorum concurſu, efficitur.

SVMMARIA.

Sententia.

1. 2. Decernuntur tormenta ſubiunctis interrogationibus.

Rationes dubitandi.

3. 6. (I) Tormenta decernenda non ſunt, niſi & de corpore delicti conſtet, & grauiſſimis iisque plene probatis indiciis reus oneretur.

4. 5. (II) Corpus delicti in veneficio incertum eſt, medicis ex ſignis veneni, tum non probatis, tum in ſe fallacibus, iudicantibus.

7. (III) Indicium quaeſtioni irrogandae idoneum duobus teſtibus plenam fidem habentibus probatum eſſe debet ſecundum art. 23. C. C. C.

8. (IV) Plenam autem fidem non habent teſtes inimici, impuberes, domeſtici, conſanguinei.

9-14. (V) Veneficii indicium, quod ex veneni tractatione, odio aut emolumenti ſpe accedente, ſecundum art. 37. C. C. C. oritur, in ſpecie propoſita infirmari videbatur eo, quod 1) ſola animorum inter coniuges alienatio & novercalis affectus inter grauiora, quae lex reſpicit, flagitii incitamenta haud referenda; nec 2) Ream venenum emiſſe vel habuiſſe probatum; eademque 3) quum cibum nocentem ipſa comederit ab omni ſuſpicione aliena fit.

15. (VI) Tormenta, niſi de poena capitali vel huic proxima agatur, haud ſunt applicanda.

16. (VII) Veneficii autem poena, niſi mors ſequuta, vel damnum immedicabile ſanitati datum fuerit, ſecundum fori vſum capitalis non eſſe ſolet.

Rationes decidendi.

17. 20. (I) Per medicorum iudicium, certum, & idoneis rationibus ſubnixum, plena iudici criminali fides fit.

18. 19. (II) Etiam teſtes non omni exceptione maiores in cauſa criminali ſunt interrogandi, & dictis eorum probatio perficienda eſt.

21. (III) Corpus delicti in veneficio coniecturis haud raro aſſequitur iudex.

22. (IV) Sanctio art. 23. C. C. C., quae plenam indiciorum per duos teſtes habiles effectam probationem requirit, quum de tormentis ex unico indicio decernendis agat, non applicanda eſt, quando ex plurium indiciorum, licet ſingulatim plene non probatorum concurſu, ſemiplena ipſius criminis probatio efficitur.

(V) In ſpecie propoſita autem certo conſtat:

24. 26-28. (1) Ream maritum, cum prioris tori infante grauiſſimo odio proſequutam eſſe, & ex vtriusque morte commoda ſperaſſe;

25. (2) eandem cibum nocentem albisque granis repletum ſuſpicioſe praeparaſſe et marito ac infanti lubentem, aliis vero invitam dediſſe edendum;

26, 27. (3) maritum poſt cibum ſumtum aegrotantem non curaſſe;

30. (4) ipſam morbum, ut ſuſpicionem a ſe averteret, ſimulaſſe.

31. 32. (VI) Veneficii poena, & ſecundum ius commune, & ſecundum ius territoriale Brunsuico Luneburgicum ſat grauis eſt, ut eius cauſa tortura decerni poſſit.

33. (VII) Tormentorum gradus deſcribitur.

1 In Inquiſitionsſachen wider Marien Eliſabeth Sch. aus Tobringen, erkennet das Hochgräflich Bernſtorfiſche Gericht zu Gartau, auf angebrachte Rüge, eingezogene Erkundigung und gehaltene gerichtliche Regiſtraturen, ſowohl der Inquiſitin darauf gethane gütliche Antwort, unterſchiedlicher Zeugen eidliche Auſſage, auch angeſtellte Confrontation, und übergebene Schutzſchrift, nach vorgehabtem Rathe der Rechtsgelehrten, für Recht:

2 Daraus, und ſonſt allenthalben ſoviel zu befinden, daß, wenn Inquiſitin, Marie Eliſabeth Sch. ihr Bekenntniß anderweit in Güte richtig nicht thun will, dieſelbe dem Scharfrichter auf die in den Entſcheidungsgründen beſtimmte Maaſſe zu untergeben, und dabey mit allem Ernſte zu befragen:

Ob ſie nicht in den braunen Kohl, welchen ſie am Sonntag den 19. Jan. 1772. ihrem Ehemanne zum Eſſen vorgeſetzet, Gift gethan habe?

Woher ſie den Gift bekommen?

Worin ſolcher beſtanden?

Auf welche Art ſie ihn unter den Kohl gemiſchet habe?

In welcher Abſicht ſie den Kohl vergiftet habe?

Ob es nicht in dem Vorſatze geſchehen ſey, ihrem Manne und deſſen Kinde, oder einem von ihnen, durch deſſen Genuß das Leben zu nehmen, oder an der Geſundheit zu ſchaden?

Was ſie zu dieſer That bewogen habe?

Ob jemand, und wer ihr zu dieſer That geholfen, oder Rath und Anſchlag gegeben, oder ſonſten Wiſſenſchaft darum gehabt habe?

Was ſie auch hierbey allenthalben mehr gethan, und ihr darum bewußt ſey?

Wenn nun ihre ſowohl in Güte, als vor dem Scharfrichter gethane Auſſage mit beſondern Fleiſſe aufgezeichnet, und zu den Acten

ten gebracht, anbey auch von dem bisherigen Befinden des vom Genuſſe des Kohles erkrankten Johann Chriſtian Warneken, und ob derſelbe dadurch einen anhaltenden oder gar unerſetzlichen Verluſt an ſeiner Geſundheit erlitten haben möchte, glaubwürdige und von der Sache Verſtändigen eingezogene Kundſchaft gleichfalls zu den Acten gekommen ſeyn wird: ſo ergehet nach deren anderweiten Verſchickung, wie weiter zu verfahren, ferner was Recht iſt. V. R. W.

Rationes dubitandi.

3 Obwohl I) Defenſor behaupten will, daß in gegenwärtigem Falle, ſowohl wegen Ungewißheit der Vergiftung des vom Denuncianten, deſſen Kinde, und Dienſtjungen genoſſenen braunen Kohles, als auch wegen Mangel des Beweiſes der wider die Inquiſitin angegebenen Verdächtigkeiten, und in Betrachtung ihrer Unerheblichkeit, die Peinigung nicht ſtatt finde; indem

4 Soviel die Giftmiſchung ſelbſt betrifft, eines Theils in dem Gutachten der hieſigen mediciniſchen Facultät bey der Behauptung, daß unter gedachtem Kohl Gift geweſen ſey, die Richtigkeit der in den Acten vorkommenden Wahrzeichen vorausgeſetzet werde, dieſe aber nicht dargethan worden ſey; anerwogen die angebliche Heftigkeit des auf den Genuß des Kohles erfolgten Erbrechens, und anderer Wirkungen, wie auch das der von einem jeden davon genoſſenen Portion angemeſſene Verhältniß der üblen Folgen, hauptſächlich nur auf der Auſſage des Denuncianten, deſſen leiblicher Mutter, Schweſterſohnes, leiblichen Bruders, und des 14 jährigen Dienſtjungen beruhe, und von der Inquiſitin in Abrede geſtellet werde: imgleichen der Umſtand, daß der Inquiſitin Schwiegermutter und die Dienſtmagd vor der Kirche von dem Kohle ohne allen Schaden gegeſſen haben, nur von dieſen beyden Leuten ſelbſt angegeben, und daher ſo wenig, als das Vorgeben, daß man hernach den übrigen Kohl im Hauſe mit guter Geſundheit verzehret habe, erwieſen worden ſey: ferner, daß in der Schüſſel, worin der Kohl vorgeſetzet worden, ein blauer Krink, und noch weiſſe Körner zu ſehen geweſen wären, wie auch, daß am andern Tage in der Trankfonne ſich ein Tiegel gefunden habe, worin etwas weiſſes gebraten geweſen, gleichfalls nur von der Schwiegermutter und Magd behauptet werden wolle: und nach der alleinigen unglaubwürdigen Auſſage des Pferdejungen der Hund und eine Henne vom Geſpieenen gefreſſen, und jener ſich davon gleichfalls geſpien haben ſolle: folglich auch das Zeugniß dieſes jungen Menſchen ſo wenig, als die Auſſage des Denuncianten von vielen weiſſen Körnern, die ſich auf dem Kohl ſollten befunden, und alles Umrührens ungeachtet mit demſelben ſich nicht haben vermengen laſſen, von der allermindeſten Beweiskraft wäre: wie denn auch aus dem nehmlichen Grunde das Vorgeben, als ob die erkrankten Perſonen eine groſſe Menge Milch genoſſen, und erſt darauf Beſſerung verſpüret hätten, nicht für erwieſen geachtet werden könne; Allenfalls aber andern Theils 5
der Zuverläſſigkeit des mediciniſchen Gutachtens die gegründeten Einwendungen entgegen ſtünden, daß, da Denunciant, deſſen Kind und der Dienſtjunge zuvor den Magen mit allerhand zum Theil unverdaulichen Speiſen und Getränke überladen gehabt, es möglich ſey, daß das auf den Genuß des Kohles bey ihnen erfolgte Erbrechen daher gerühret habe, mithin daraus, daß der Schwiegermutter und Magd ihr Kohl wohl bekommen, nicht nothwendig folge, daß der von jenen genoſſene Kohl vergiftet geweſen ſey: weiter, daß wenn die angeblichen weiſſen Körner auf dem Kohle arſenicum geweſen wären, ſolche nicht oben geblieben ſeyn würden, ſondern wegen ihrer Schwere ſich leicht würden haben einrühren laſſen: desgleichen, daß weder das Speien eines Hundes, noch Crepiren einer Henne etwas ungewöhnliches, und alſo daraus nicht ſchlechterdings auf eine Vergiftung zu folgern ſey; Wannenhero, da die peinliche 6
Frage die Wirklichkeit des angeſchuldigten Verbrechens vorausſetzet,

Art. 6. der P. H. G. O.

dieſe aber in gegenwärtigem Falle, nach der Behauptung des Defenſors, theils wegen Unglaubwürdigkeit der Zeugen, theils weil man im braunen Kohl keinen Gift gefunden hat, nicht auſſer Zweifel beruhet; die Marter bey der Inquiſitin nicht ſtatt zu finden ſcheinet;

Art. 37. der P. H. G. O.

LEYSER *ſpec.* 609. *m.* 2. 3. 4.

7 Soviel hiernächſt die wider die Inquiſitin aufgebrachten Anzeigen anbelanget, Defenſor vornehmlich dagegen anführet, daß deren rechtlicher Beweis ermangele: immaaſſen nach Vorſchrift der peinlichen Halsgerichts-Ordnung,

Art. 23.

eine jede genugſame Anzeigung, darauf man peinlich fragen mag, mit zweyen guten Zeugen bewieſen werden ſolle: im gegenwärtigen Falle hingegen keine der angeblichen Verdächtigkeiten von zween unverwerflichen, vielmehr dieſelben, ſo wie die Vergiftung des Kohles ſelbſt, gröſten Theils durch lauter ganz verwerfliche und daher unzuläſſige Zeugen ausgeſaget worden wären; da nehmlich die erſte Zeugin die 8
leibliche Mutter des der Inquiſitin äuſſerſt gehäſſigen Ehemannes und Denuncianten, und zugleich diejenige Perſon ſey, die den Kohl, davon ein Theil vergiftet geweſen ſeyn ſoll, ſelbſt gekochet habe: der zweete Zeuge erſt ins 15. Jahr gehe, zur

Zeit der angeblichen Vergiftung noch nicht 14. Jahre alt geweſen, anbey in Denunciantens Brod und Lohn ſtehe, den größten Theil des Kohles gegeſſen, und daher das mehreſte Ungemach erlitten habe, überdem auch in ſeinen Auſſagen ſich widerſpreche: die dritte Zeugin, eine Dirne von 19. Jahren, bey Denuncianten als Magd diene; dieſe Leute alſo in gegenwärtiger Unterſuchung ſo wenig in Anſehung des corporis delicti, als der indiciorum, gegen der Inquiſitin Perſon ein gültiges Zeugniß ablegen könnten;

L. 3. §. 5. *L.* 9. 20. 24. *et* 25. *D. de teſtibus.*

L. 1. §. 11. *D. quando appellandum.*

L. 3. 6. 8. *C. de teſt.*

L. 25. §. 2. *D. de aedil. edicto.*

Novella 90. *C.* 7.

wie denn auch die ſechſte Zeugin eine Mutterſchweſter, und der ſiebente Zeuge ein leiblicher Bruder des Denuncianten iſt;

9 Daneben, dem Anſcheine nach, verſchiedene Umſtände zur Entkräftung oder Minderung der wider die Inquiſitin vorwaltenden Anzeigungen vorhanden ſind; Angeſehen a) die Zeugen von einem tödtlichen Haſſe der Inquiſitin wider ihren Ehemann nichts wiſſen wollen, ſondern nur ſo viel zu erkennen geben, daß ſie ſich gegen denſelben immer ſturriſch und mürriſch bezeiget, ein Mißvergnügen über ihre getroffene Ehe, und den Wunſch der Trennung geäuſſert habe, überhaupt aber an beiden Ehegatten eine beſtändige Laulichkeit gegen einander und unfreundliche Begegnung zu bemerken geweſen ſey;

Teſt. I. ad art. 1. 12.

Teſt. II. ad art. 76.

Teſt. III. ad art. 153.

Teſt. IV. ad art. 205.

Teſt. VII. ad art. 254.

Teſt. VIII. ad art. 276. 296.

wie denn auch die Angabe des Denuncianten, daß Inquiſitin ihm gleich in der erſten Nacht die eheliche Pflicht verſagt, und bey dieſer Widerſpänſtigkeit hernach beſtändig beharret habe, von der Inquiſitin geleugnet wird, allenfalls aber Denunciant ſelbſt durch ſein eigenes kaltſinniges Betragen darzu Anlaß gegeben haben kann: Ferner b) der Umſtand, daß Inquiſitin kurz nach der Hochzeit zu ihrer Schwiegermutter zu zweyen Malen geſaget habe: **Mutter, wenn Chriſtian ſterben ſollte ſo heyrathe ich doch nicht wieder:** auf der alleinigen Auſſage gedachter Schwiegermutter beruhet, Inquiſitin aber ſich deſſen nicht erinnern will, und allenfalls die Sache für eine bloſſe Scherzrede erkläret: Imgleichen c) dieſelbe verſichert, daß ſie zu der einsmals in einer Geſellſchaft gethanen Frage: womit man Hunde vergeben könne? lediglich durch die damalige Erzählung der Magd, von einem vergebenen Hunde in Lanze, veranlaſſet worden ſey: Anbey 10
d) Defenſor behauptet, daß der Tod des Denuncianten der Inquiſitin keinen Vortheil habe verſchaffen können, indem der Hof doch allemal deſſen Sohne verblieben wäre; ſolchemnach auch nicht abzuſehen ſey, wie die Inquiſitin durch Gewinnſucht zur Vergiftung ihres Mannes habe verleitet werden können: Sodann e) aus der Zeu- 11
gen Auſſage zwar erhellet, daß Inquiſitin gewünſchet habe, daß das Kind erſter Ehe nicht vorhanden ſeyn möchte, und ſie daher wegen dieſes Kindes beſtändig mißvergnügt geweſen ſey, keinesweges aber eine tödtliche Feindſchaft gegen dieſes Kind erwieſen iſt, ſondern die Zeugen nur bemerket haben wollen, daß Inquiſitin überhaupt eine Abneigung gegen daſſelbe bezeiget, und weder ſolches hingenommen, noch ſonſten für ſeine Verpflegung geſorget habe; eine ſolche ſtiefmütterliche Kaltſinnigkeit aber gar gewöhnlich iſt, und nicht ſofort eine Abſicht das Stiefkind aus dem Wege zu räumen argwohnen läßt, Inquiſitin auch noch überdem zu ihrer Entſchuldigung anzuführen weiß, daß ſie ſowohl durch ihre Kränklichkeit an der Pflege dieſes Kindes verhindert, als auch durch die Sorgfalt der Schwiegermutter deren überhoben worden ſey; Und f) das 12
Vorgeben des Denuncianten und Dienſtjungen, als ob Inquiſitin von dieſem verlangt habe, das Kind gleichfalls von dem Kohle eſſen zu laſſen, dadurch ſich zu erledigen ſcheinet, daß Denunciant in ſeinem Schreiben ans Conſiſtorium anzeiget, daß er ſelbſt dem auf ſeinem Schooſſe ſitzenden Kinde Kohl zu eſſen gegeben habe, und der achte Zeuge

ad art. 286.

ausſaget, vom Denuncianten gehöret zu haben, daß dem Kinde vom Dienſtjungen auf Denuncianten eigenes Geheiß etwas von dem Kohle gereichet worden ſey: bey welchem allen g) der In- 13
quiſitin noch ſonderlich zu ſtatten zu kommen ſcheinet, daß man bey ihr keinen Gift gefunden hat, da doch die peinliche Halsgerichts Ordnung

Art. 37.

zur Tortur in Vergiftungsſachen, von Seiten des Beſchuldigten den Beſitz oder Ankauf eines Giftes erfordern; mithin dieſer Umſtand vermuthen laſſe, daß, daferne auch in dem Kohle etwas ſchädliches geweſen ſeyn ſollte, ſolches ohne der Inquiſitin Verſchulden dahin gekommen ſeyn müſſe: Zudem h) Inquiſitin beſtändig darauf beharret, 14

daß

daß ſie ſelbſt von dem übrig gebliebenen Kohle etwas gegeſſen, und ſich davon übergeben habe; welcher Umſtand für die Unſchuld der Inquiſitin um ſo wichtiger ſcheinen dürfte, als ſie ſich wirklich erbrochen hat: und obgleich dieſes Erbrechen nicht anders als auf Einſtecken des Fingers in den Hals erfolget, auch nur ganz gering geweſen iſt, dennoch dagegen in Erwägung kommen möchte, daß Inquiſitin auch nur wenig Kohl genoſſen habe, ſolchemnach der Reiz zum Erbrechen nicht ſo ſtark, als bey den andern, geweſen ſeyn, und daher nicht mit Wahrſcheinlichkeit geargwohnet werden könne, daß dieſelbe um ihre That liſtig zu verhehlen aus Verſtellung eine Ueblichkeit geäuſſert und ſich zum Erbrechen gezwungen habe: wie denn auch aus der Ausſage der 6. Zeugin,

ad art. 248.

nicht geſehen zu haben, daß unter dem Ausgeſpieenen Kohl geweſen ſey, nicht zu folgen ſcheinet, daß ſich die Sache in der That alſo verhalten habe. Solchergeſtalt alſo, daß wegen Unerweislichkeit des corporis delicti, und der indiciorum, auch Unerheblichkeit, und geſchehenen Ablehnung der letztern, auf die Marter nicht zu erkennen ſey, es das Anſehen gewinnet;

15 Sodann II.) dafür gehalten werden möchte, daß, wenn auch gegenwärtige Sache zum Erkenntniß auf ein Erforſchungsmittel der Wahrheit genugſam eingeleitet ſey, dennoch ſolches, theils wegen der vom Defenſor behaupteten Ungewißheit des corporis delicti und Schwäche des wider die Inquiſitin eintretenden Verdachtes, theils in Rückſicht auf die derſelben, wenn ſie das angeſchuldigte Verbrechen begangen haben ſollte, bevorſtehende Strafe, ſich nicht weiter, als etwa auf den Reinigungseid, oder die Territion, oder höchſtens auf den geringſten Grad der Peinigung erſtrecken
16 könne: ſintemalen nach dem heutigen Gerichtsbrauche die Vergiftung nicht anders, als wenn der Vergiftete an der Vergiftung ſtirbt, oder dadurch an ſeiner Geſundheit einen unerſetzlichen Schaden leidet, mit dem Tode beſtraft, ſonſten aber nur eine willkührliche Strafe zuerkannt werde, welche jedoch nicht leicht über die ewige Landesverweiſung, oder eine andere dieſer ähnliche Strafe hinausgehe,

Carpzov *in pract. rer. crim. q.* 11.

Hertius *reſp.* 525.

Iust. Henn. Boehmer *Tom. II. reſp.* 1174. *nr.* 8.

Kress *ad art.* 130. *C. C. C.* §. 4. *n.* 2.

Wernher *Part. X. obs.* 444. *nr.* 14. *ſq.*

Leyser *ſpec.* 609. *m.* 18.

de Boehmer *ad C. C. C. art.* 130. §. 6.

Ludovici *ad eund. art.*

Koch *in inſtitut. iur. crim. L. II. c.* 34. §. 496.

und im gegenwärtigen Falle die Perſonen, welche von dem ſchädlichen Kohle gegeſſen, insgeſammt von ihrer Ueblichkeit gar bald wieder hergeſtellet worden ſeyn: mithin, da ſolchergeſtalt Inquiſitin mit keiner ſehr harten Strafe belegt werden könne, es unbillig ſeyn würde, wenn man an ihr, zu Erforſchung der Wahrheit ein härteres Mittel, als die Strafe ſelbſt iſt, gebrauchen wollte:

Wernher *l. c. nr.* 22.

Wannenhero, daß auf ein geringeres Erforſchungsmittel der Wahrheit, als das in den Entſcheidungsgründen beſtimmte, hätte erkannt und daher überall anders, als geſchehen, geſprochen werden ſollen, es das Anſehen hat.

Rationes decidendi.

17 Dennoch aber und dieweil I) ſoviel die Wirklichkeit der Vergiftung des von der Inquiſitin ihrem Ehemanne vorgeſetzten braunen Kohles betrifft, eines Theils in dem von hieſiger mediciniſcher Facultät ausgeſtellten Gutachten nicht etwa nur wahrſcheinlich gemuthmaßet, ſondern aus überzeugenden mediciniſchen Gründen mit Zuverläſſigkeit, und als etwas auſſer Zweifel geſetztes behauptet wird, daß unter gedachtem Kohle Gift geweſen ſey: verfolglich richterlicher Seits die Gewißheit der Vergiftung um ſo mehr für ausgemacht zu achten iſt, je weniger die vom Defenſor dagegen gemachten Zweifel verfangen können; allermaßen, erſtlich, Inquiſitin ſelbſt nicht in Abrede zu ſtellen vermag, daß der Kohl davon ſie für ihren Mann eine Portion genommen, und dieſe ihm in einer Schüſſel hingegeben, nachher von den übrigen Leuten im Hauſe ohne Schaden verzehret worden ſey; aus dieſem einigen Umſtande aber ſich ſchon veroffenbaret, daß die von der mediciniſchen Facultät bezeugte Vergiftung einzig und allein mit der von der Inquiſitin für ihren Mann zubereiteten Portion vorgegangen ſeyn müſſe: welche Wahrheit feſt beſtehen würde, wenn man auch der eidlichen Ausſage der erſten und dritten Zeugin, daß ſie beiderſeits auch ſchon vor ihrem Kirchengange vom Kohl gegeſſen, und ſich darauf wohl befunden, keinen Glauben beylegen wollte, hiernächſt zweytens, ſämmtliche acht Zeugen, unter denen der vierte und achte ganz unverwerflich ſind, den Zuſtand der vom Kohleſſen erkrankten drey Perſonen alſo beſchreiben, wie er im mediciniſchen Gutachten zum Grunde geleget, und für eine Wirkung des genoſſenen Giftes anerkannt worden iſt; und Inquiſitin ebenermaaſſen zugeben muß, daß der Dienſtjunge mehr als

Ehemann, und dieſer mehr als das Kind, von dem Kohle gegeſſen habe, auch daß der Ehemann kränker als das Kind, und der Dienſtjunge kränker als der Ehemann geweſen ſey; und weil, drittens, dasjenige zur Wirklichkeit der Vergiftung gehörige, was die Zeugen ausgeſagt haben, theils die vorangezeigten actenkundigen und von der Inquiſitin eingeräumten Umſtände nur beſtärket, theils ſolche Thatſachen, welche die Inquiſitin ſelbſt zum Theil nicht ableugnen kann, und in ganz natürlichen zum voraus zu vermuthenden Folgen und Wahrzeichen der Vergiftung beſtehen, enthält, mithin ſchon an ſich das Gepräge der Wahrſcheinlichkeit hat; die gegen die Zuverläſſigkeit oder Glaubwürdigkeit der Zeugen vom Defenſor gemachten Einwendungen um ſo weniger wirken mö-
18 gen: als nicht nur die Auſſagen zweener ganz unverwerflicher Zeugen in vielen Stücken dem Zeugniſſe der übrigen beyfallen, ſondern auch überhaupt, nach den hieſigen Landesgeſetzen,

Churbraunſchweig-Lüneburg. Criminalinſtruction *C. VIII.* §. 4.

und vermöge des allgemeinen heutigen Gerichtsgebrauches;

Carpzov *Part. III. conſt.* 16. *def.* 50. *ſqq.*

Berger *in elect. diſcept. forenſ. Tit.* 22. *obs.* 1. *n.* 5.

Wernher *Part. III. obs.* 86. *et Part. V. obs.* 56.

Leyser *ſpec.* 283.

Engau *in element. iur. crim. L. II. t. XV.* §. 168. *ſqq.*

Pufendorf *in introd. in proc. crim. Luneb. c. XV.* §. 9. *ſqq.*

in beträchtlichen peinlichen Sachen, beſonders alsdann, wenn die Wahrheit nicht anders herauszubringen ſtehet, dem Richter unbenommen bleibet, auch ſolche Zeugen, die ſonſten nicht zugelaſſen zu werden pflegen, die aber von der Sache Kundſchaft haben können, eidlich zu verhören, und nach Befinden der Umſtände ihren Auſſagen Glauben beyzumeſſen; wie denn auch ſelbſt nach dem gemeinen Rechte die ganze Beurtheilung der Zeugenſchaft und ihrer Beweiskraft dem richterlichen Ermeſſen anheim geſtellet wird:

L. 3. §. 2. *L.* 13. *D. de teſtibus.*

Solchemnach nicht nur die in gegenwärtiger Unterſuchung vorhandenen Zeugen aus den bereits angeführten Urſachen eidlich haben abgehöret werden können; ſondern auch, da kein wahrſcheinlicher Grund zum Verdachte, daß ſie aus Haß gegen die Inquiſitin, oder Parteylichkeit für Denuncianten, in einer ſo wichtigen peinlichen Sache ſich eines Meineides ſchuldig gemacht haben ſollten, herfürtritt, die zuſammengenommenen Auſſagen derſelben, wegen ihrer Uebereinſtimmung ſo wohl unter ſich, als auch mit anderen ganz unleugbaren Umſtänden die Stelle der Auſſage zweener ganz glaubwürdiger Zeugen vertreten; Ihr 19
Inhalt aber in Abſicht auf die Wirklichkeit der Vergiftung, von groſſer Wichtigkeit iſt, angeſehen laut derſelben der Hund und eine Henne vom Geſpienen gefreſſen,

Teſt. 2. *ad art.* 124.

und jener ſich davon gleichfalls geſpien hat,

Teſt. 2. *ad eund. art.*

Teſt. 3. *ad art.* 195.

Teſt. 8. *ad art.* 283.

dieſe aber davon crepirt iſt:

Teſt. 2. *ad art.* 124. 126.

Teſt. 1. *ad art.* 73.

Teſt. 3. *ad art.* 196.

Teſt. 5. *ad art.* 235.

Teſt. 7. *ad art.* 268.

Teſt. 8. *ad art.* 290. 291.

hergegen der Inquiſitin Schwiegermutter und die Magd, ehe ſie in die Kirche gegangen, von dem Kohle, wovon Inquiſitin hernach den ihrigen genommen, eine Portion gegeſſen, und ſich dabey wohl befunden haben;

Teſt. 1. *ad art.* 33.

Teſt. 3. *ad art.* 155. 158.

ehe die Schwiegermutter in die Kirche gegangen, in dem Kohle nichts weiſſes zu ſehen geweſen iſt:

Teſt. 1. *ad art.* 32.

die Erkrankten erſt durch die in Menge zu ſich genommene Milch wieder beſſer geworden ſind:

Teſt. 1. *ad art.* 48. 50. 54.

Teſt. 3. *ad art.* 169. 179.

in der Schüſſel, worin Inquiſitin den Kohl vorgeſetzet gehabt, ein blauer Krink zu ſehen geweſen iſt:

Teſt.

Teſt. 1. *ad art.* 58. *ſq.*

Teſt. 3. *ad art.* 179. 180.

in einem in der Trankfonne gefundenen Tiegel, welchen die Schwiegermutter am Sonnabend zuvor rein gemacht und ins Bört geſetzet, etwas weiſſes gebraten geweſen, ſo der Magd wie Gift vorgekommen iſt:

Teſt. 1. *ad art.* 60. 61.

Teſt. 3. *ad art.* 181. 182.

und die im vorgeſetzten Kohle in Menge befindlichen weiſſen Körner ſich nicht haben einrühren laſſen:

Teſt. 2. *ad art.* 100. 101. *ſq.*

20 **Andern Theils**, die vom Defenſor den im mediciniſchen Gutachten vorkommenden mediciniſchen Grundſätzen entgegen geſetzten Zweifel zum Theil daſelbſt ſchon vorläufig beantwortet ſind, da die Ausſteller deſſelben Urſachen angegeben haben, warum das Erbrechen und der elende Zuſtand der Erkrankten, nicht als eine Folge von dem zuvor mit Speiſe und Getränke überladenen Magen angeſehen werden könne, ſondern ſchlechterdings vom Gift hergerühret haben müſſe: weniger nicht von ihnen gezeiget worden iſt, daß die vom Denuncianten und Dienſtjungen beſchriebene Eigenſchaften der im Kohle wahrgenommenen weiſſen Körner Merkmahle des Giftes geweſen ſeyn; hieraus aber, wenn man den Verfaſſern ihre mediciniſche Kenntniß nicht abſprechen will, die Nichtswürdigkeit des in der Schutzſchrift dagegen gemachten, von der Schwere des arſenici hergenommenen Zweifels, ſofort ſich veroffenbaret; die vom Defenſor gemachte Anmerkung aber, daß vom Speien eines Hundes und Crepiren einer Henne, als von ganz gewöhnlichen Vorfällen, ſich nicht mit einiger Wahrſcheinlichkeit auf eine Vergiftung folgern laſſe, dem mediciniſchen Gutachten um ſo weniger entgegen ſtehet, als darinn die Vergiftung des Hundes und der Henne aus dem vorhergegangenen Freſſen des Geſpeyes, und aus der Beſchaffenheit der todten Henne geſchloſſen wird; und der ſo ſeltene Fall nicht zu vermuthen ſtehet, daß von ohngefähr zu eben der Zeit, da einige Perſonen von einer Vergiftung ſich übergeben, in dem nehmlichen Hauſe ein Hund ſich ſpeien und eine geſunde Henne ſchleunig crepiren ſollte: wie denn auch überhaupt die von einem Defenſor gegen den Ausſpruch eines ganzen collegii medici über einen zur Medicin gehörigen Fall, gemachten Zweifel, wenn ſie nicht offenbar gegründet, oder durch die gegenſeitige Behauptung anderer Aerzte unterſtützet ſind, in keine richterliche Erwägung kommen.

Wannenhero, und da zum Beweiſe einer 21
Vergiftung nicht ſchlechterdings die ſichtbare Gegenwart des Giftes erfordert wird, ſondern auch untrügliche Wirkungen deſſelben genug ſind,

Bohnius *de officio medici duplici, clinici et forenſis p.* 652.

Leyser *ſpec.* 609. *m.* 1. 2.

imgleichen die Rechte auch ein ſo genanntes corpus delicti praeſumtiuum die Tortur wirken laſſen;

Art. 6. 20. 35. 60. der **P. H. G. O.**

in gegenwärtigem Falle bey der ſo groſſen moraliſchen Gewißheit, daß der vom Denuncianten, von deſſen Kinde, und Dienſtjungen, genoſſene braune Kohl vergiftet geweſen ſey, das zur Peinlichkeit nöthige corpus delicti unſtreitig auſſer Zweifel beruhet;

Was nun aber hiernächſt den Beweis und 22
das Gewicht der wider die Inquiſitin eintretenden Anzeigen der begangenen Vergiftung anbelanget; dabey vorauszuſetzen iſt, daß die Verordnung der peinlichen HalsgerichtsOrdnung,

Art. 23.

daß eine jede genugſame Anzeigung, darauf man peinlich fragen mag, mit zween guten Zeugen bewieſen werden ſolle, begreiflicher Weiſe nur von dem Falle, wenn von einer einzigen vorhandenen Anzeige, und nicht von mehreren als zween Zeugen die Rede iſt, verſtanden werden kann; indem daraus, daß der Geſetzgeber zur Statthaftigkeit der Peinigung eine ſolche Wahrſcheinlichkeit des gegen den Beſchuldigten vorwaltenden Verdachtes, der die Stelle eines halben Beweiſes der begangenen Miſſethat vertritt, erfordert, mit Zuverläſſigkeit ſich folgern läßt, daß, wenn wider einen Inquiſiten mehrere nahe Anzeigen, oder auch entfernte, deren keines inſonderheit, wohl aber alle insgeſammt, entweder durch zween unverwerfliche Zeugen, oder aber durch viele Zeugen, die zwar nicht alle ganz glaubwürdig ſind, deren Ausſagen jedoch in ihrer Verbindung unter einander, und in Vergleichung mit andern actenkündigen Umſtänden, einen ganzen Beweis ausmachen, und alſo gleichſam das Verbrechen ſelbſt halb erweiſen, eidlich beſtärket werden, alsdann die Marter gleichfalls zuerkannt werden könne:

Matthaeus *de crimin. L. XLVIII. tit. XVI. cap.* 3. *nr.* 8. *ſqq.*

Granz *de defenſione inquiſitorum pag.* 601.

CARPZOV *in pract. rer. crim.* q. 123.

KRESS *ad art.* 23. C.C.C. §. 1. *et* 2. *et ad art.* 27.

DE BOEHMER *in meditat. ad* C. C. C. *art. cit.* §. 2.

Ludovici Einl. zum peinl. Proc. C. *IX.* §. 8.

ENGAV *in elem. iur. crim.* L. II. §. 179. 202.

KOCH *in inſtit. iur. crim.* §. 750. *ſq.*

23 Und dann bey Anwendung dieſer Grundſätze auf den gegenwärtigen Fall ſich ſo viel ergibt, daß die wider die Inquiſitin aufgebrachten Verdächtigkeiten, auſſer der Beſchuldigung des Denuncianten, ſich noch auf die Auſſagen von acht Zeugen gründen, deren zween ganz unverwerflich, und die übrigen zwar einzeln betrachtet nicht ganz glaubwürdig ſind, jedoch, wie bereits oben ausgeführet worden, in ihrer Verbindung, und in Vergleichung mit den übrigen ungezweifelten Umſtänden völligen Glauben verdienen; aus dieſer ſämtlichen Zeugen Auſſage aber, und den übrigen in den Acten liegenden Beweisthümern, die in der peinlichen Halsgerichts Ordnung

Art. 37.

zur Wirkung der Tortur beſtimmte Anzeigung ſich in einem ausnehmenden Grade, und dabey ſo viel veroffenbaret, daß Inquiſitin durch gar mannichfaltige Thaten, vor, bey und nach der Vorſetzung des Kohles, den größten Verdacht auf ſich geladen, daß ſie dieſe Speiſe vorſetzlich und in der Abſicht, ihren Mann und deſſen Kind um die Geſundheit oder das Leben zu bringen, vergiftet habe;

24 Allermaaſſen 1) Inquiſitin ſelbſt nicht leugnen kann, mit ihrem Ehemanne ſeit dem erſten Augenblicke ihrer Ehe in beſtändiger Unzufriedenheit gelebet zu haben, und, vermöge der Zeugen Auſſage, dieſelbe ſich gegen ihn immer feindſelig aufgeführet, ihr Misvergnügen über die Ehe und Sehnſucht nach deren Trennung öfters zu erkennen gegeben, ja ſo gar ihr Eingebrachtes mit groſſem Ungeſtüm wieder zurück gefordert und nach ihrem eigenen Geſtändniſſe, auf erfolgte Weigerung, ſich deſſen mit Gewalt durch Erbrechung einer Kiſte mit der Axt, zu bemächtigen geſuchet;

Teſt. 1. *ad art.* 12.

Teſt. 2. *ad art.* 76.

Teſt. 3. *ad art.* 153.

Teſt. 4. *ad art.* 205.

Teſt. 7. *ad art.* 254.

Teſt. 8. *ad art.* 276. 296. *ſqq.*

2) dieſelbe auf eine ſehr bedenkliche Art, zu zweyen mahlen, und zwar, da ſie kaum in die Ehe getreten war, zu ihrer Schwiegermutter ohne alle Veranlaſſung, und aus freyen Stücken, geſaget: **Mutter, wenn Chriſtian ſterben ſollte, ſo heyrathe ich doch wohl nicht wieder:**

Teſt. 1. *ad art.* 15. 16. 17. 18. 19.

welche Reden ſie ſelbſt nicht gänzlich abgeleugnet;

ad art. inquiſ. 18.

3) ſelbige acht Tage vor dem Eſſen des vergifteten Kohles in einer Geſellſchaft zur großen Befremdung der Anweſenden gefraget; womit man Hunde vergebe?

Teſt. 1. *ad art.* 21.

Teſt. 3. *ad art.* 201.

Teſt. 5. *ad art.* 227.

4) gegen ihr Stiefkind beſtändig eine Abneigung und Widerwillen bezeiget, und bey aller Gelegenheit geäuſſert, daß das Daſeyn dieſes Kindes die eigentliche Urſache ihres Misvergnügens in der Ehe ſey; weil ſolches in den Ehepacten ſo reichlich bedacht worden:

Teſt. 1. *ad art.* 1 — 12.

Teſt. 2. *ad art.* 75.

Teſt. 3. *ad art.* 152.

Teſt. 4. *ad art.* 204.

Teſt. 5. *ad art.* 226.

Teſt. 6. *ad art.* 238. *ſq.*

Teſt. 7. *ad art.* 253.

Teſt. 8. *ad art.* 275.

5) als ihr Mann am Sonntage des Morgens 25
von ihr Kohl gefordert, ſie darauf verſetzet, daß ſie ihm, wenn die Leute erſt in die Kirche gegangen ſeyn würden, Kohl bringen wolle,

Teſt. 2. *ad art.* 79.

Teſt. 3. *ad art.* 157.

und, nachdem die Leute weggegangen waren, Inquiſitin ihren Mann wieder an den Kohl erinnert, und darauf eine halbe Stunde über der Zuberei-

tung

tung des Kohles in der Küche zugebracht:

Teſt. 2. *ad art.* 82.

und obgleich der vorgeſetzte Kohl, weil er kalt war, von dem Manne nicht gegeſſen, ſondern zurückgegeben worden, Inquiſitin dennoch ohne Verlangen des Mannes den Kohl wieder warm gemacht, und abermals herbeygebracht;

Teſt. 2. *ad art.* 87. 88. 89.

6) ſelbige beym Vorſetzen des Kohles das darin befindliche Weiſſe für Weitzenmehl, welches ſie daran gerühret habe, weil es an Rockenmehl fehle, ausgegeben, obgleich vom letztern noch Vorrath vorhanden geweſen war;

Teſt. ad art. 85. *ſqq.*

7) dieſelbe dem Dienſtjungen befohlen, daß er dem Kinde gleichfalls etwas vom Kohle zu eſſen geben ſolle;

Teſt. 2. *ad art.* 103.

und obſchon Denunciant beym Conſiſtorio angegeben, daß er ſelbſt ſeinem Kinde etwas von dem Kohl gereichet habe, auch gegen den achten Zeugen ſich verlauten laſſen, daß er dem Dienſtjungen befohlen habe, das Kind von dem Kohl eſſen zu laſſen,

Teſt. 8. *ad art.* 286.

dennoch daraus nicht folget, daß die Inquiſitin nicht gleichfalls dem Jungen einen ſolchen Befehl gegeben habe: 8) die Inquiſitin anfänglich dem Dienſtjungen das Kohleſſen nicht verſtatten wollen, endlich aber ſolches auf wiederholtes Geheiß ihres Mannes, jedoch ungerne, geſchehen laſſen müſſen:

Teſt. 2. *ad art.* 90. *ſqq.*

26 9) bey dem auf den Genuß des Kohles erfolgten Erkranken des Ehemannes ſich um denſelben gar nicht bekümmert, vielmehr höhniſch gelachet, und zu ihm geſaget: **Du kanſt wohl nicht ſehen, daß ſich der Hund ſpeiet, nun ſpeieſt du auch;**

Teſt. 1. *ad art.* 65.

Teſt. 2. *ad art.* 145. 148.

Teſt. 3. *ad art.* 189.

hingegen zweymal zu dem kranken Dienſtjungen in die Kammer ſich begeben, und ihm Brantewein und Milch angeboten;

Teſt. 2. *ad art.* 143.

Teſt. 8. *ad art.* 295.

10) die Inquiſitin, als ſie den elenden Zuſtand der Erkrankten bemerket, auf eine höchſtverdächtige Weiſe, ſich gleichfalls krank geſtellt, und durch Einſtecken des Fingers in den Hals, endlich ein, wiewohl ſehr geringes Erbrechen erzwungen, worinn aber kein Kohl zu bemerken geweſen;

Teſt. 1. *ad art.* 62. 63. 64.

Teſt. 2. *ad art.* 146.

Teſt. 3. *ad art.* 186. *ſqq.*

Teſt. 4. *ad art.* 216. *ſqq.*

Teſt. 6. *ad art.* 244. 248.

Und endlich 11) auch nach der Beſſerung ihres Mannes noch immer in ihrer Gehäſſigkeit gegen ihn fortgefahren, da ſie am Montage ihn mit den Worten: **du Hund, du kannſt mich nicht leiden, und ich kann dich nicht leiden,** angefahren hat.

Teſt. 1. *ad art.* 71.

Teſt. 3. *ad art.* 194.

Welchen ſo überhäuften Verdächtigkeiten 27
aber, die vom Defenſor dagegen gemachten, und in den Zweifelsgründen angeführten Einwendungen, von ihrer Stärke etwas zu benehmen nicht vermögen: Anerwogen ad a) zum Verdachte des peinlichen Vergebens nicht ſchlechterdings eine offenbare Todfeindſchaft erfordert wird, ſondern genug iſt, wenn der Verdächtige mit dem Vergifteten in Uneinigkeit geweſen iſt;

Art. 37. der P. H. G. O.

wiewohl das Betragen der Inquiſitin gegen ihren Ehemann und deſſen Kind, wenn man es in ſeinem ganzen Umfange betrachtet, an der Gefährlichkeit ihres Haſſes nicht zweifeln läßt: ad b) wenn die zweymaligen Reden der Inquiſitin von dem Tode ihres Ehemannes mit den übrigen hier eintretenden Umſtänden vereinbaret werden, ſie unmöglich für Scherz angenommen werden können, vielmehr zum Beweiſe dienen, daß Inquiſitin ernſtlich auf den Tod deſſelben, und ſeine Wirkungen auf ihre vermeintliche Glückſeligkeit, gedacht habe, und ſchon damals mit einem Mittel, ihn aus dem Wege zu räumen, umgegangen ſey: zumal wenn man ad c) ihre gethane gefährliche Frage, womit man einen Hund vergeben könne? und den Umſtand bedenket, daß, nach der eidlichen Zeugenausſage, gar kein Discurs vorgefallen war, welcher zu dieſer Frage hätte Anlaß geben können, und daher auch die Gegenwärtigen darüber
ſich ſehr verwundert. Inſonderheit aber ad d) 28

laut der nr. actor. 58. vorhandenen gerichtlichen Regiſtraturen, die Inquiſitin nach Abſterben ihres Ehemannes die Wirthſchaft des Hofes bekommen haben würde, und befugt geweſen wäre, einen anderen Mann darein zu heyrathen, und demſelben die Wirthſchaft auf ſo lange Zeit zuzubringen, bis ihr Stiefkind das mannbare Alter erreicht, und im Stande geweſen wäre, ſeinen väterlichen Hof anzunehmen: ſodann aber ſie und ihr anderer Mann ein Dorfgewöhnliches Altentheil auf ihre Lebenszeit bekommen, und ihre Kinder gleiches Erbrecht am Hofe mit dem Kinde erſter Ehe erhalten hätten, auch, wenn dieſes Kind geſtorben wäre, der ſich in ſehr gutem Stande befindende Hof ihren Kindern ganz zugefallen ſeyn würde; verfolglich der Vortheil ſehr beträchtlich iſt, den die Inquiſitin aus dem Tode ihres Mannes zu erwarten hatte; ad e) die Inquiſitin genugſam zu erkennen gegeben hat, daß ſie, ſo lange ihr Stiefkind lebe, keine vergnügte Ehe haben könne, und weil dieſes Misvergnügen daher gerühret hat, daß ſie ſich auf den ſämmtlichen Nachlaß ihres Mannes keine Rechnung machen konnte, leicht einzuſehen iſt, wie die Inquiſitin aus Gewinnſucht auf die Beförderung des Todes dieſes Kindes werde bedacht geweſen ſeyn; welche Vermuthung durch das ganze Betragen der Inquiſitin, und beſonders dadurch beſtärket wird, daß ſie, ſobald die Schwiegermutter aus der Kirche zurückgekommen, ſolche der Vergiftung des Kohles, und einer dabey gehegten Abſicht, alles Vermögen an ſich allein zu bringen, bezüchtiget, dadurch aber deutlich verrathen hat, daß ſie ſelbſt bey den gefährlichen Geſundheitsumſtänden ihres Mannes, und deſſen Kindes, auf nichts anderes, als auf deſſen Erbſchaft denke: Ferner ad f) wie bereits bemerket worden iſt, der Umſtand, daß Denunciant ſelbſt dem Kinde durch den Dienſtjungen hat Kohl reichen laſſen, den Fall, daß Inquiſitin ſolches
29 gleichfalls gethan habe, nicht ausſchlieſſet: Anbey ad g) in gegenwärtiger Sache wider die Inquiſitin es eines beſonderen Beweiſes, daß ſie Gift beſeſſen habe, deswegen nicht bedarf, weil ſolches ohnehin klar iſt, indem nur allein in demjenigen Kohle, welche Inquiſitin ihrem Manne angerichtet und vorgeſetzet, Gift geweſen iſt, mithin, weil auſſer ihr ſich niemand der Vergiftung verdächtig gemacht hat, und nicht zu begreifen ſtehet, wie ſonſten ohne ihr Zuthun Gift hinein gekommen ſeyn könnte, ſie nothwendig Gift gehabt haben muß, und alſo die in der peinlichen Halsgerichtsordnung

Art. 37.

beſtimmte Anzeige der Vergiftung allerdings bey der Inquiſitin ihre Anwendung findet, zumal da bekanntlich der Richter in der Lehre von den indiciis ſich nicht an die Worte der peinlichen Halsgerichtsordnung zu binden hat, ſondern auf ähnliche Fälle ſchlieſſen darf:

Art. 18. 24. der P. H. G. O.

Endlich ad h) der Inquiſitin nur in dem Falle ihr 30
eigenes Erbrechen zu ſtatten kommen, und das Vorgeben, als ob ſie ſelbſt etwas von dem Kohle gegeſſen habe, glaublich machen könnte, wenn ſonſten kein Verdacht der Vergiftung wider ſie vorhanden wäre; dahingegen bey ſo vielen und ſchweren andern Anzeigungen, und in Betrachtung der Art, wie ſie ſich zum Uebergeben gezwungen, imgleichen, weil ſie nur wenig, und keinen Kohl ausgeſpien, auch der Dienſtjunge das angebliche Kohleſſen, welches er doch hätte wahrnehmen müſſen, wenn es geſchehen wäre, nicht geſehen, vielmehr bemerket hat, daß ſie den übrigen Kohl weggenommen und aus der Stube getragen;

Teſt. 2. ad art. 113.

die Inquiſitin dieſes ihr eigenes Speien nur deſto verdächtiger macht;

Derowegen, vorwaltenden Umſtänden nach, und in Betrachtung ſowohl der Gewißheit des corporis delicti, als auch des wider die Inquiſitin vorhandenen ſtarken Verdachtes, auf die peinliche Frage zu erkennen iſt:

Soviel aber II) den Grad der Marter be- 31
trifft, unſerm collegio, theils in Betrachtung der Gröſſe des Verdachtes, theils deswegen keine geringere, als die unten beſtimmte Peinigung ſtattnehmig geſchienen hat, weil nicht nur vermöge der Königlichen Verordnung vom 20 März 1744. die vorſetzliche Giftmiſcherey auch alsdann am Leben beſtrafet werden ſoll, wenn gleich der Tod oder ein merklicher Schade an der Geſundheit darauf nicht erfolget, ſondern der Gift entweder durch dienliche Mittel in Zeiten aus dem Körper wieder weggeſchaffet, oder das eingegebene Gift nicht ſtark genug geweſen, oder ſonſt die ſtarke Natur des Beleidigten verhindert hat, daß ſolches die verlangte Wirkung nicht thun können:

de PUFENDORF *T. II. obs.* 188.

Struben rechtliche Bedenken *Part. II. pag.* 449.

ſondern auch, falls die Wirkſamkeit dieſes bloß an die Landesherrlichen Juſtizcollegia erlaſſenen Reſcriptes in den Patrimonialgerichten bezweifelt werden möchte, und, daferne auch die Meinung, daß, wenn der Vergiftete aus der Vergiftung keinen unerſetzlichen Verluſt an ſeiner Geſundheit leidet, ſondern gänzlich wieder hergeſtellet wird, die Giftmiſcherey nur willkührlich zu beſtrafen ſey, zur Obſervanz gediehen ſeyn ſollte; dennoch allhier da- 32
gegen in Erwägung zu ziehen iſt, daß auch willkührliche Strafen nach Befinden der Umſtände ans Leben gehen, oder nur um einen Grad geringer als die Lebensſtrafe ausfallen können,

L. 9. D. de extraord. crim.

L. 13. D. de poenis.

Art.

Art. 112. 113. 177. 178. der P. H. G. O.

Inquiſitin aber im Verdachte iſt, daß ſie den vorbedachten Muth geheget habe, nicht nur ihren Ehemann, ſondern auch ihr Stiefkind, zu Erhaltung gewinnſüchtiger und anderer eitler Abſichten, ums Leben zu bringen, auch ſich kein Gewiſſen gemacht habe, bey dieſer Gelegenheit das Leben des Dienſtjungen ihrer Rach- und Gewinnſucht aufzuopfern; mithin derſelben, daferne ſie alles deſſen ſchuldig iſt, und zu ihrer Vertheidigung etwas auszuführen nicht vermag, in Betrachtung der Gröſſe ihrer Bosheit, und da ſie dadurch ſich der äuſſerſten Unterſtehung dreyer Tödtungen, unter welchen zwo zu den förmlichen Mordthaten gehören, ſchuldig gemacht hat,

Art. 137. der P. H. G. O.

keine andere, als eine harte und ſolche Strafe, welcher der zuerkannte Grad der Tortur angemeſſen iſt, bevorſtehet; in deren künftige Beſtimmung aber der Umſtand, wie weit ſich der dem Dienſtjungen an ſeiner Geſundheit durch die Vergiftung zugefügte Schaden erſtrecket, einen Einfluß haben kann, folglich in der Sentenz zugleich auf deſſen weitere Unterſuchung zu erkennen geweſen iſt;

So iſt Inquiſitin, bey beharrlicher Ver- 33
weigerung eines gütlichen richtigen Bekenntniſſes, dem Scharfrichter auf dieſe Maaſſe zu übergeben; daß er ſie ausziehe, und entblöſſe, die zur Peinlichkeit gehörigen Inſtrumente vorzeige, die Daumenſtöcke anlege und damit zuſchraube, auch, da dieſes nichts fruchtet, mit den Banden ſchnüre, und, wenn Inquiſitin auch dadurch ſich nicht zum Bekenntniß bewegen läßt, die Beinſchrauben anlege: jedoch daß es bey dem, wie jetzt gedacht, verbleibe, und für diesmal wider ſie nichts weiter vorgenommen werde, auch die wirkliche Peinigung nicht länger, als drey Viertelſtunden, daure. V. R. W.

LXXXVI. DECISIO

Auf geſchehene Verſchickung der Acten von den Gräflich Bernſtorfiſchen Gerichten zu Gartau, in UnterſuchungsSachen wider Maria Eliſabeth Sch. aus Tobringen, abgefaßt im April 1774.

In eadem cauſa.

THEMATA.

I. Epilepticis tormenta relaxanda, nec facile continuanda ſunt.

II. Actis abſque defenſione transmiſſis, ſed defenſionis momentis ex actis apparentibus, iudex ſuper medio eruendae veritatis aut poena valide pronunciat.

III. Ex ſolis indiciis poena extraordinaria, licet grauior, decerni poteſt, ſi nec tormentis, nec alii veritatem eruendi medio, applicandis locus datur.

SVMMARIA.

Sententia.

1. 2. coeptam quaeſtionem haud continuandam, ſed ream ergaſtuli poena quindecim annorum afficiendam eſſe, decernitur.

Rationes dubitandi.

3. (I) Tortura morbo interrupta in perſonis non valetudinariis continuanda eſt.

4. (II) Valetudinariis, conſultis antea medicis, tormenta pro morbi conditione temperata irrogari poſſunt.

5. (III) Defenſio rei, quando de tormentis aut poena irroganda agitur, neceſſaria eſt.

6. (IV) Suſtinuiſſe videtur tormenta is, qui elapſo fere tempore cruciatibus per ſententiam praefinito, adverſa valetudine adfectus fuit.

7. (V) Ex ſolis indiciis ad grauiorem poenam ſecundum art. 22. C. C. C. nemo condemnandus eſt.

Rationes decidendi.

8. 9. (I) Relaxanda et non iteranda ſunt tormenta, quibus, vt animi defectibus, deliriis, & convulſionibus tortus afficeretur, effectum eſt.

10. (II) Actis absque defenſione transmiſſis, iudex extraneus ſuper medio eruendi veritatem aut poena valide pronunciat, ſi momenta defenſionis ex actis apparent.

11. (III) Reus, cui tormenta pro corporis conditione applicari nequeunt, alio veritatis eruendae medio pro indiciorum qualitate ceſſante, poena extraordinaria afficiendus eſt.

12. (IV) Tortura interrupta, ſuſtenta haberi haud poteſt.

13. (V) Ex ſolis praeſumtionibus, ceſſante tormentorum aliusque veritatem eruendi medii applicatione, poenam extraordinariam, etiam grauiorem decerni poſſe, et ex mente C. C. C., et ſecundum vſum fori certiſſimum eſt.

14. (VI) Veneficii ex grauiſſimis indiciis ſuſpectus poena extraordinaria grauiori afficiendus eſt.

---

1 Auf fernerweit gehaltene gerichtliche Regiſtraturen, in Inquiſitionsſachen wider Marien Eliſabeth Sch. aus Lothringen, erkennet das Hochgräflich Bernſtorfiſche Gericht zu Gartau nach vorgehabtem Rath der Rechtsgelehrten für Recht:

2 Daraus ſo viel zu befinden, daß gedachte Inquiſitin Maria Eliſabeth S., bewandten Umſtänden nach, zwar mit weiterer Fortſetzung der zuerkannten an ihr zum Theil vollſtreckten Peinigung zu verſchonen; ſie aber nichts deſtoweniger wegen der beſchuldigten bösli̇chen Vergiftung ihres Ehemannes, deſſen Kindes, und Dienſtjungen, deren ſie durch den höchſten Grad der Vermuthung überführet iſt, auf funfzehen Jahre in ein Zuchthaus zu bringen, und daſelbſt zur Arbeit anzuhalten, ſowohl die auf dieſe Inquiſition gewandten Koſten abzuſtatten verbunden. V. R. W.

Rationes dubitandi.

3 Obwohl 1) Inquiſitin weder mit der fallenden Sucht behaftet, noch ſonſten eine ſchwächliche Perſon, vielmehr von vorzüglich geſunder und ſtarker Leibesbeſchaffenheit iſt: mithin es ſcheinen möchte, daß die Ohnmachten und Convulſionen, womit dieſelbe unter der am 20. Jan. dieſes Jahres an ihr vollſtreckten Peinigung befallen, und wodurch dieſe Handlung unterbrochen worden iſt, um ſo weniger an der Fortſetzung und gänzlichen Vollziehung der zuerkannten ſcharfen Frage hin-
4 derlich ſeyn könnten; als ſelbſt die mit dem Fraiſch behafteten, und andere dergleichen ungeſunde Perſonen, nicht gänzlich von der Tortur befreyet, ſondern in Anſehung ihrer nur gewiſſe Mäſſigungen dabey zu gebrauchen ſind:

Art. 59. der P. H. G. O.

Io. Sam. Frid. Boehmer *de tortura valetudinariorum.*

Idem *ad Carpzovium. quaeſt.* 118. *obs.* 3.

Kress *ad art.* 59. C. C. C. §. 2. *not.* 2.

allenfalls aber, daß im gegenwärtigen Vorfalle vor Ertheilung eines rechtlichen Erkenntniſſes bey den Aerzten hätte Raths gepflogen werden ſollen

ChurBraunſchweig-Lüneburgiſche Criminalinſtruction C. *XI.* §. 5.

Alberti *comment. medica in C. C. C. art.* 59. *pag.* 206. *ſq.*

de Boehmer *ad art.* 59. C. C. C. §. 1. *et ad Carpzov. l. c.*

Kress *l. c.* §. 2. *n.* 2.

Hebenstreit *in anthropol. forenſi. S. II. M. II. C. III. p.* 602.

dafür gehalten werden möchte;

Hiernächſt 2) Inquiſitin vor der jetzigen Verſchickung der Acten mit ihrer Defenſion nicht gehöret worden iſt; gleichwohl nunmehr auf einen für ſie in aller Betrachtung höchſtwichtigen rich- 5
ter-

terlichen Ausſpruch es ankömmt; bey einer ſolchen Lage des peinlichen Proceſſes aber ſowohl die gemeinen, als Landesgeſetze verordnen, daß der Richter, vor Fällung eines Urtheiles, für die Vertheidigung des Beſchuldigten, und zwar allenfalls von Amtswegen, ſorgen ſolle;

Art. 47. 57. 83. 88. 151. 152. 153. 154. 155. 156. der P. H. G. O.

ChurBraunſchweig-Lüneb. Criminalinſtruction *C. IX.* §. 1. 2. 3.

derowegen, dem Anſcheine nach, in dieſer Unterſuchungsſache noch kein Endurtheil ſtatt finden, ſondern forderſamſt auf die Beybringung einer Defenſionsſchrift zu ſprechen ſeyn dürfte;

6 Sodann 3) aus dem am 20 Jan. abgehaltenen Protocolle ſich veroffenbaret, daß bey dem Einhalten mit der Peinigung die im Urthel dazu beſtimmte Zeit bis auf wenige Minuten bereits abgelaufen geweſen: ſolchemnach es das Anſehen gewinnet, als ob Inquiſitin nunmehr, als eine Perſon welche die Tortur ausgeſtanden habe, zu beurtheilen ſey, indem ſie unter den an ihr vollzogenen Peinigungen beym Leugnen ſtandhaft verblieben, und es höchſtunbillig ſeyn würde, wenn man ſie wegen der wenigen Minuten, die an der zu ihrer Peinigung geſetzten Zeit noch gefehlet, mit einer peinlichen Strafe belegen wollte; da eines Theils ſowohl die gemeinen Rechte keine gewiſſe Zeit der Tortur beſtimmen, ſondern ſolche dem Ermeſſen des Richters anheim ſtellen,

L. 7. D. de quaeſtion.

Art. 58. der P. H. G. O.

als auch die Landesgeſetze dem Gerichte gleichfalls überlaſſen, die Zeit der Peinigung nach Beſchaffenheit der Perſon zu mäſſigen,

Churbraunſchw.-Lüneb. Criminalinſtruction *C. XI.* §. 5.

und dann Inquiſitin durch den ihr zuerkannten Grad der Tortur in einen ſolchen mislichen Geſundheitszuſtand geſetzet worden iſt, welcher, daferne er hätte vorausgeſehen werden können, in dem Erkenntniſſe auf eine Peinigung einen merklichen Unterſchied gewirket haben dürfte; andern Theils, wenn es im vorigen Erkenntniſſe heiſſet, daß die Peinigung nicht länger als drey Viertelſtunden dauern ſolle, durch dieſe allenfallſige Beſtimmung der längſten Dauer, eine nach den Umſtänden erforderliche kürzere Dauer nicht ausgeſchloſſen zu ſeyn ſcheinet; geſtalten dann auch, drittens theils, einige Rechtsgelehrten dafür halten, daß die Folter, daferne ſie wegen eintretender Ohnmachten, oder anderer dergleichen Zufälle des Inquiſiten unterbrochen werde, für überſtanden zu achten ſey, wenn nicht der Richter bey Unterlaſſung derſelben ſich die weitere Fortſetzung ausdrücklich vorbehalten habe;

IOH. CHRIST. FROELICH im *commentario* über die P. H. G. O. *L. III. tit.* 15. *nr.* 2. *p.* 234.

Solchergeſtalt alſo, und da Inquiſitin der ihr beygemeſſenen Vergiftung weder geſtändig noch überwieſen, niemand aber auf bloſſe Vermuthung zu peinlicher Strafe zu verurtheilen iſt,

Art. 22. der P. H. G. O.

und noch überdem dieſelbe durch Ueberſtehung der Tortur den wider ſie eingetretenen Verdacht von ſich abgelehnet, um ſo weniger abzuſehen ſeyn möchte, wie bey dieſen Umſtänden, welche ſonſten die Entbindung von aller Strafe nach ſich ziehen, auf eine und zwar ſo harte Strafe mit Rechtsbeſtand habe erkannt werden mögen;

7 Als 4) wenn auch hier einer von den auſſerordentlichen Fällen vorhanden ſeyn ſollte, wo eine Beſtrafung aus bloſſen Vermuthungen ſtatt findet, dennoch, nach einhelliger Meinung der Rechtsgelehrten, und dem Sinne der peinlichen Halsgerichtsordnung,

im 22. Artikel.

bey dergleichen Fällen nur auf eine geringe Strafe erkannt werden mag: dahingegen die im Urthel der Inquiſitin beſtimmte funfzehenjährige Zuchthausſtrafe unter die ſehr harten peinlichen Strafen gehöret; deren Statthaftigkeit aber bekanntermaaſſen einen vollſtändigen Beweis vorausſetzet;

Wannenhero, daß in aller Betrachtung anders, als geſchehen, zu erkennen geweſen wäre, es das Anſehen hat;

Rationes decidendi.

8 Dennoch aber und dieweil 1) wann die Geſetze die Peinigung der mit der fallenden Sucht, oder anderen Schwachheiten und Gebrechen beſchwerten Perſonen verſtatten, allemal dabey die Möglichkeit vorausgeſetzet wird, daß ſich bey denſelben eine dem angeſchuldigten Verbrechen, und Grade des Verdachtes angemeſſene Art der Marter anbringen laſſe, die weder das Uebel vergröſſert, noch den Gemarterten in Leibes- oder Lebensgefahr ſetzen möchte;

Art. 59. der P. H. G. O.

GEORG. REMUS *in Paraphraſi C. C. C. art.* 59.

KRESS *ad cit. art.*

de BOEHMER *ad eund. et in obſervat. ad Carpzov. q.* 118. *obs.* 3.

HEBENSTREIT *l. c. p.* 597. 598. 599. 601.

mithin dieſe Geſetze keine Anwendung finden, wenn gewiß iſt, daß keine ſchickliche Art der Peinigung ohne eine ſolche Gefahr thunlich ſey; welcher Fall auch alsdann ſich ereignet, wann die unleugbare Erfahrung lehret, daß die Peinigung dem Inquiſiten gefährliche Ohnmachten, oder wohl gar das Fraiſch verurſachet; derowegen, bey ſo bewandten Umſtänden die angefangene Tortur ſofort gänzlich einzuſtellen, und nicht weiter fortzuſetzen iſt;

HEBENSTREIT *l. c. p.* 596. 598. 602.

FROELICH *l. c. nr.* 2. *in fine.*

KRESS *l. c.* §. 2. *n.* 2.

9 daß aber die mit der Inquiſitin vorgenommene Peinigung ſolche nachtheilige Wirkungen, und zwar im hohen Grade gehabt habe, die uns zugeſandten Acten des mehreren beſagen: ſintemalen, Inhalts der über die Vollziehung der Tortur gefertigten Regiſtratur, Inquiſitin ſogleich beym Anlegen der Schnüre mit Ohnmachten befallen worden, worauf beym Fortſetzen der Peinigung deliria und endlich heftige Convulſionen erfolget, unter deren beſtändigem Anhalten, und bey fortwährenden Phantaſien, die Inquiſitin, mit Ausſetzung der Beinſtöcke, von den Gerichtsdienern wieder in ihren Arreſt zurückgetragen werden müſſen, woſelbſt ſie, der vom Landchirurgo gebrauchten dienlichen Arzeneyen und Salben ungeachtet, laut des in dem an uns gerichteten Anſchreiben befindlichen Berichts, noch über 6. Stunden ohne Verſtand gelegen, auch die Convulſionen Tag und Nacht abgewechſelt, bis dieſelbe endlich nach 5. Tagen bey dem beſtändigen Gebrauche der Arzeneyen wieder hergeſtellet worden: daß alſo bey dieſer ſo zuverläſſigen Probe von der Inquiſitin Unfähigkeit zur Erledigung der ſcharfen Frage, es desfalls keines mediciniſchen Gutachtens bedarf, ſondern ohne Bedenken wider die weitere Fortſetzung der Peinigung zu erkennen geweſen iſt;

10 Ferner 2) bereits bey voriger Verſchickung der Acten die Inquiſitin mit ihrer Defenſion gehöret, auch vom Defenſor alles dasjenige, ſo er zu ihrer Vertheidigung dienlich erachtet, ausgeführet worden, der Erfolg von der hernach vorgenommenen Peinigung aber klar, und übrigens von der Beſchaffenheit iſt, daß es nunmehro lediglich auf die Anwendung der Geſetze ankömmt, wobey jedoch unſer Collegium dasjenige, ſo der Inquiſitin etwa zu ſtatten kommen möchte, nicht auſſer Acht gelaſſen hat; allenfalls aber der Inquiſitin unbenommen bleibt, wider das gegenwärtige Erkenntniß eine Defenſion zu führen, wie ihr denn dieſes bey deſſen Eröffnung anzudeuten iſt; Solchemnach man kein Bedenken gefunden hat, ohne vorgängige Defenſion ein Endurthel zu ſprechen:

de BOEHMER *in Medit. ad C. C. C. A.* 20. §. 1.

Bey deſſen Beſchlieſſung 3) die Inquiſitin 11
als eine ſolche Perſon betrachtet werden muß, bey welcher die Peinigung nicht ſtatt findet, auch, in Anſehung der Gröſſe des ihr beygemeſſenen Verbrechens, und Stärke des wider ſie vorwaltenden Verdachtes, ſo wenig auf eine Territion, als den Reinigungseid, erkannt werden mag; verfolglich da der

22. Artikel der P. H. G. O.

als welcher die Möglichkeit der Tortur, oder eines gelinderen Mittels die Wahrheit völlig zu erhalten vorausſetzet, auf die Inquiſitin nicht anwendbar iſt, und auf der einen Seite zwar freylich mit der ordentlichen Strafe der Vergiftung wider dieſelbe, weil ſie deren weder geſtändig, noch durch Zeugen überwieſen, nicht verfahren werden mag,

Art. 22. 67. 69. der P. H. G. O.

auf der andern Seite aber eine Losſprechung derſelben von der Strafe bey der bis zum höchſten Grade der moraliſchen Gewißheit reichenden Vermuthung, daß ſie die ihr angeſchuldigte Vergiftung wirklich begangen habe, den Rechten gleichfalls äuſſerſt zuwider ſeyn würde;

L. 3. §. 1. *D. de teſtib.*

L. fin. C. de probat.

L. 34. *C. ad Leg. Iul. de adult.*

nichts anders, als die Zuerkennung einer auſſerordentlichen Strafe, übrig bleibet:

FROELICH *l. c. cap.* 25. *nr.* 1.

FACHINAEUS *in Libris controverſiarum. L.* 1. *c.* 29.

CARPZOV *in pract. rer. crim. q.* 60. *n.* 36. 60.

LEYSER *ſpec.* 641. *m.* 8.

de BOEHMER *ad art.* 22. *C. C. C.*

wogegen keinesweges zu behaupten ſtehet, als ob 12
Inquiſitin als eine ſolche Perſon zu beurtheilen ſey, welche die Tortur ausgeſtanden habe; allermaaſſen zwar die Zeit, wie lange die Peinigung dauern ſolle, von dem richterlichen Ermeſſen abhänget, wenn

wenn aber ſolche einmal in dem eröffneten Urtel beſtimmet iſt, davon bey deſſen Vollſtreckung nicht abgewichen werden darf: und dann im gegenwärtigen Falle bey Endigung der Folter beynahe noch ein Drittheil der dazu beſtimmten Zeit übrig geblieben iſt: nicht zu gedenken, daß auch die Beinſtiefel, mithin das wirkſamſte Stück der Folter, wegen ſothaner Abkürzung nicht angebracht werden können; hingegen die Meinung einiger Rechtsgelehrten, als ob die unterbrochene Tortur für geendiget zu achten ſey, wenn der Richter die Fortſetzung ſich dabey nicht ausdrücklich vorbehalten habe, offenbar unrichtig, und davon kein Gebrauch zu machen iſt: worzu noch kömmt, daß, wie das gehaltene Protocoll zu erkennen gibt, die Inquiſitin einige Zeit ſinnlos und ohne Empfindung unter dem Foltern zugebracht, ehe dieſer Zuſtand von dem Gerichte hat bemerket werden können: verfolglich auch in dieſer Betrachtung die peinliche Behandlung der Inquiſitin nicht für eine von ihr ausgehaltene Tortur anzunehmen iſt;

13 Bey dieſen Umſtänden alſo 4) es nunmehro lediglich auf ein Erkenntniß der von der Inquiſitin zu erleidenden Strafe ankommt: wobey aber die Regel der peinlichen Halsgerichtsordnung,

im 22. Artikel.

daß niemand aus bloſſen Vermuthungen zu einer peinlichen Strafe gezogen werden ſolle, als welche, wie bereits angemerket worden, nur von ſolchen Fällen ſchwerer Verbrechen redet, wo ſich eine Tortur anbringet läßt,

Art. 16. der P. H. G. O.

keinen Erkenntnißgrund abgibt, ſondern darauf zu ſehen iſt, nach welchen Grundſätzen ein eines ſchweren Verbrechens zwar weder durch Zeugen Ueberwundener, noch Geſtändiger, aber doch durch den höchſten Grad der Vermuthung, mithin ſonſt durch eine moraliſche Gewißheit Ueberwieſener, bey welchem ſich keine Folter anbringen läßt, zu beurtheilen ſey? da aber dieſe Frage in der peinlichen Halsgerichtsordnung nicht entſchieden worden, indeſſen dieſes Geſetz die Richter in allen unentſchiedenen Fällen auf das Römiſche Recht verweiſet:

Art. 105. der P. H. G. O.

und nach dieſem ein Angeklagter auch aus indiciis zu einer peinlichen Strafe verurtheilet werden kann;

L. 22. C. ad Leg. Corn. de falſ.

L. 2. C. quorum appellat.

L. fin. C. de probat.

L. 34. C. ad Leg. Jul. de adult.

dieſe Verordnung des Römiſchen Rechts auf die Inquiſitin um ſo gewiſſer ihre Anwendung leidet, als nicht nur vermöge des unſtreitigen Teutſchen Gerichtsgebrauchs, nach den nehmlichen Grundſätzen, derjenige, welcher ſein bey der Peinigung gethanes Bekenntniß hernach nicht ratificirt, nichts deſtoweniger mit einer auſſerordentlichen Strafe beleget wird; ſondern auch ſogar ein mit ſo ſtarken indiciis, die beynahe einer Ueberführung durch Zeugen gleich zu ſchätzen ſind, Beladener, wenn er gleich die Marter ausgehalten hat, nichts deſtoweniger auſſerordentlich beſtrafet, oder, wenn von ihm, daferne er in die Freyheit geſetzet wird, Unheil zu beſorgen iſt, in Sicherheit behalten werden kann:

Ludovici in der Einl. zum peinlichen Proc. *C. IX.* §. 42.

Berger *in elect. iur. crim. pag.* 224—247.

Wernher *Part. III. obs.* 125. *et* 145.

Idem *in ſupplementis ad cit. obs.* 125. *pag.* 391. *ſq.*

Carpzov *quaeſt.* 126. *nr.* 58. *ſqq.*

Griebner *de repetit. torment. etc.* §. 21.

Heil *in iudice et defenſ. C. V.* §. 48.

de Boehmer *ad Carpzov. q.* 125. *obs.* 2.

Froelich *l. c. t.* 24. *nr.* 4.

Soviel anbey die Art der Beſtrafung der Inquiſitin anbelanget, ſo wenig die Gröſſe des Verbrechens, als die Stärke der wider ſie vorhandenen Vermuthung, eine gelindere, als die im Urtheil beſtimmte Strafe verſtattet: da die ihr angeſchuldigte Miſſethat in der vorſetzlichen, böslichen Vergiftung ihres Ehemannes, deſſen Kindes und Dienſtjungen, deren der erſte und letztere leicht die Zeit ihres Lebens einen ſiechen Körper davon behalten können, beſtehet; und, wie die Acten ergeben, auch in den Entſcheidungsgründen der vorigen Sentenz bereits hinreichend ausgeführet worden iſt, ſoviel in der Gewißheit beruhet, daß der von der Inquiſitin den gedachten drey Perſonen zum Eſſen vorgeſetzte Kohl mit Gift vermiſchet geweſen, ferner, daß dieſelben ſofort nach dem Genuſſe des Kohles als Vergiftete erkranket, und durch ein wider die Tödtlichkeit des genoſſenen Giftes dienliches Mittel wieder hergeſtellet worden ſeyn, weiter, daß der übrige Vorrath des Kohles, davon Inquiſitin einen Theil genommen, und für ihren Mann zubereitet, nicht 14

vergiftet geweſen, ſondern von andern ohne allen Schaden genoſſen worden ſey, imgleichen, daß die in den Geſetzen gegründeten Anzeichen einer bösliche Vergiftung wider die Inquiſitin in einem Uebermaaſſe eintreten, und ſie etwas, ſo ihr dagegen zu ſtatten kommen könnte anzuführen nicht vermocht: und endlich, daß weder auſſer der Inquiſitin auf jemanden auch nur der geringſte Verdacht dieſer Vergiftung falle, noch ſonſten ſich eine Möglichkeit gedenken laſſe, wie durch Verſchulden eines andern Gift in den Kohl gekommen ſeyn könne, da nur die alleinige Portion des Kohles, den Inquiſitin für ihren Mann ausgeſchöpfet, und zubereitet gehabt, mit Gift vermiſchet, und auſſer ihr und den drey Perſonen, die den vergifteten Kohl genoſſen, damalen niemand im Hauſe zugegen geweſen: welche Umſtände dann ohne Zweifel den höchſten Grad einer moraliſchen Gewißheit bewirken, daß Inquiſitin ſich einer vorſetzlichen Vergiftung ihres Mannes, deſſen Kindes, und Dienſtjungen ſchuldig gemacht habe;

Indeſſen, da gemeiniglich dafür gehalten wird, daß aus bloſſen indiciis niemand zu einer Strafe, die nur um einen Grad geringer als die Lebensſtrafe iſt, verurtheilet werden könne, und dann unſer Collegium im Zweifel den gelinderen Weg einzuſchlagen, billig erachtet hat;

Als iſt, wie im Urthel enthalten, von uns erkannt worden.

LXXXVII. RESPONSVM

Auf geſchehene Anfrage vom Gräflich-Bentinkſchen Amtsgericht zu Varel, in UnterſuchungsSachen wider Hinrich Gerhart H. ertheilt im Jun. 1773.

in cauſa furti magni et qualificati.

THEMATA.

I. Vt in carcere reus includatur, neque indicia tormentis decernendis idonea, neque plena indiciorum probatio requiritur.

II. Suggeſtiones habendae non ſunt interrogationes ſpeciales de factis, de quibus per indicia legitima probabiliter conſtat.

III. Abrogato per leges et tormentorum et iuriſiurandi purgatorii uſu, qua ratione procedendum ſit?

SVMMARIA.

1, 2. Status cauſae.

Quaeſtio.

3. Vtrum legitime hactenus a iudice actum; et quid porro agendum ſit?

Rationes dubitandi.

4. 5. (1) Legitime haud procedit iudex qui abſque

abſque indiciis probabilibus in carcere reum includit et a) *ſuggeſtionibus* in interrogando eo vitur.

6. 11. (II) ſecundum leges Danicas, iurisiurandi purgatorii aeque ac tormentorum vſum reprobantes, reus, niſi indiciis, quorum cauſa poena decerni poteſt, oneratus, ab inſtantia abſoluendus eſt.

8.-10. (III) Hinc reum, de quo quaeritur, nec per ſeceſſionem ex cauſa indifferente factam, nec ex perſonae qualitate ſuſpectum, ab inſtantia abſoluendum fuiſſe credi poterat.

Rationes decidendi.

12. (I) Vt in carcere reus includatur, nec indicia tormentis decernendis idonea, nec plena indiciorum probatio requiritur.

13. (II) Suggeſtiones habendae non ſunt quaeſtiones ſpeciales, facta, de quibus ex indiciis iam conſtat, continentes.

14.-18. (III) Reus, de quo quaeritur, tanta; quanta ſecundum ius commune ad tormenta irroganda requiritur ſuſpicione oneratus eſt, quum 1) res ab ipſo poſſeſſae in loco delicti commiſſi inventae ſint; 2) furem, eum fuiſſe qui accuratam rerum ablatarum notitiam habuit, ex facti circumſtantiis appareat; 3) reum criminis propoſiti conſcientiam habuiſſe conſtet; 4) idemque ex vi a ante acta a criminis ſuſpicione non ſit alienus.

19. Sed tamen (III) cauſa ad deciſionem nondum ſatis inſtructa eſt.

20. Hinc (IV) et legitime hactenus iudicem egiſſe docetur, et citatione ſociorum criminis edictali, iureiurando teſtium, ac confrontatione, inquiſitionem continuandam, reumque carceri denuo tradendum eſſe reſpondetur.

U. f. D. z.
Hochedelgebohrne und Hochedle,
Geehrte, Hochgelahrte Herren,
und günſtige Freunde!

1 Als dieſelben uns die wider Hinrich Gerhart H. in Betreff eines Diebſtahls ergangene, aus 30. Numern beſtehende Unterſuchungsacten, zu Ertheilung eines rechtlichen Gutachtens, zugeſendet; Demnach erachten wir, nach fleiſſiger derſelben Verleſung, und gepflogener collegialiſcher Erwägung, den Rechten gemäß zu ſeyn:

2 Iſt in der Nacht vom 18. zum 19. October des vorigen Jahres zu Varel bey dem Schreiner Anton Wilhelm Ficken ein groſſer Diebſtahl durch Einſteigen verübet worden: und desfalls ſofort wider des Beſtohlnen Lehrjungen, Hinrich Gerhart H., weil er ohne Erlaubniß ſeines Meiſters in gedachter Nacht auſſer dem Hauſe geblieben, und darauf in aller Frühe ſich von Varel hinwegbegeben; wie auch aus verſchiedenen anderen Urſachen ein ſolcher Verdacht entſtanden, der das Gericht bewogen hat, denſelben mit Steckbriefen zu verfolgen: wodurch es dann geſchehen, daß ernannter Lehrjunge in Jever zur Haft gebracht, und dem Hochgräflich-Bentinckſchen Amtsgerichte zu Varel ausgeliefert worden iſt: welches hierauf vermittelſt ſummariſchen und articulirten Verhöres des Verdächtigen, Berichtigung des corporis delicti, ſummariſcher Vernehmung unterſchiedlicher Zeugen, und angeſtellter Confrontation, imgleichen durch eingezogene Erkundigung in Anſehung der dieſes Diebſtahls halber gleichfalls verdächtigen Anton Hinrich D. und Johann W. die Unterſuchung bisher fortgeſetzet, und nach einſtweiliger Entlaſſung des Beſchuldigten aus ſeinem Arreſte, auch Ablaufe der ihm zur Einbringung ſeiner Defenſion angeſetzten Friſt, ſämmtliche Acten zu Ertheilung eines Rechtsgutachtens darüber:

3 Ob bey dieſer Unterſuchung bisher in Gemäßheit der Geſetze verfahren worden, und was darin, beſonders wider Hinrich Gerhart H. weiter vorzunehmen ſey?

anhero geſendet hat.

Rationes dubitandi.

Ob nun wohl ſoviel 1) das bisherige richterliche Verfahren wider gedachten Hinrich Gerhart H. betrifft, das Gericht auf die bloſſe Rüge der Ehefrau des Anton Ficken ſofort, und ohne vorgängige Unterſuchung des corporis delicti, auch ohne alle Rückſicht auf die Angabe der Mutter des H., daß ihr Sohn, ſeinem Vorgeben nach, mit Anton Hinrich D. ſich nach Jever, um die dortigen Feyerlichkeiten mit anzuſehen begeben, und ihr aufgetragen habe, ihn wegen dieſer Abweſenheit bey ſeinem Meiſter zu entſchuldigen, Steckbriefe zu deſſen Gefangennehmung ergehen laſſen; da doch nach ausdrücklicher Vorſchrift der Geſetze die Obrigkeit keine ſonſt ehrbare Perſon leichtlich, und ohne genugſame Anzeigung zur Haft bringen ſoll, 4

Art. 11. und 218. der P. H. G. O.

gedachter H. aber ſonſt des Stehlens halber nicht verleumdet oder berüchtiget iſt: und obgleich ferner der Anton Hinrich D. ihm das Zeugniß gegeben, daß er die ganze Nacht, in welcher der Diebſtahl geſchehen, ſich beſtändig bey ihm aufgehalten, mithin das Verbrechen nicht begangen habe; imgleichen bey der Gefangennehmung zu Jever weder von dem geſtohlnen Gute, noch ſonſt etwas verdächtiges in deſſen Gewahrniß anzutreffen geweſen iſt, nichts deſtoweniger das Gericht zu Varel die Auslieferung deſſelben verlanget, und hernach bey weiterer Unterſuchung die Haft fortgeſetzet hat: welches Verfahren aber dem Gerichte um ſo mehr zur Verantwortung zu fallen ſcheinet, als daſſelbe den Mangel eines genugſamen Verdachtes, und der Beſorgniß, daß der Inculpat entweichen möchte, endlich ſelbſt eingeſehen, und daher aus eigener Bewegniß die Aufhebung des Arreſtes gegen einen bloſſen Handſchlag veranſtaltet habe: anbey die mehreſten dem Inculpaten vorgelegten Fragen, diejenigen Umſtände, 5 deren Einräumung man verlangte, wörtlich und

ausdrücklich enthalten; mithin ſcheinen möchte, als ob dadurch eine geſetzwidrige Suggeſtion oder Vorſagung begangen worden wäre;

L. 1. §. 21. de quaeſt.

Art. 56. der P. H. G. O.

6 Hiernächſt 2) in Anſehung der Sache ſelbſten, die Königl. Dännemarkſchen Verordnungen vom 11. Decemb. 1758, und vom 21. Dec. 1770. hauptſächlich in Betrachtung kommen; nach deren erſtern in peinlichen Sachen der Reinigungseid nicht weiter ſtatt haben, ſondern wenn die Anzeichen und übrigen Umſtände nicht darnach beſchaffen ſind, um zur gewöhnlichen Territion zu ſchreiten, der Verdächtige entweder ſofort mit einer auſſerordentlichen Strafe beleget, oder auch für dasmal von der Inſtanz entbunden werden ſoll: hingegen durch letztere die peinliche Frage abgeſchaft, dabey aber verſehen worden iſt, daß, wenn ein vollkommener Beweis, wie ihn die peinliche Halsgerichtsordnung erfordert, vorhanden iſt, es nicht auf das Bekenntniß des Inquiſiten ankomme, vielmehr in einem ſolchen Falle, obſchon das eigene Bekenntniß nicht erfolget, auf die ordentliche Strafe zu erkennen ſey: dieſer letzte Fall aber allhier nicht eintritt, indem Inculpat des angeſchuldigten Diebſtahles keinesweges überführet,
7 ſondern nur verdächtig iſt; die gegen denſelben entſpringende Anzeichen jedoch dem Anſcheine nach an ſich nicht von der Beſchaffenheit ſind, daß man zu einer auſſerordentlichen Strafe ſchreiten könnte, und noch überdem von den für ihn ſtreitenden Vermuthungen der Unſchuld gemindert werden; allermaaſſen derſelbe, in Betrachtung ſeiner Jugend, der im Waiſenhauſe genoſſenen chriſtlichen Erziehung, und des bisher geführten unbeſcholtenen Wandels, überhaupt keine ſolche Perſon iſt, zu der man ſich des in gegenwärtige Unterſuchung gezogenen ſchweren Verbrechens leicht zu verſehen
8 haben möchte: inſonderheit aber ihm zu ſtatten kömmt, daß er von Varel ſich nicht heimlich wegbegeben, und noch überdem ſeiner Mutter den Auftrag gethan, dem Ficken von ſeinem Gange nach Jever Nachricht zu geben, und ihn deswegen bey demſelben zu entſchuldigen; indem ſeine Abweſenheit dadurch allen Schein einer Entweichung verlieret, zumal da zu der Zeit die Neugierde mehrere Einwohner zu Varel nach Jever
9 zu gehen, angetrieben hat: ferner, daß bey ſeiner Arretirung zu Jever weder von dem geſtohlnen Gute, noch ſonſt etwas verdächtiges wahrzuneh-
10 men geweſen iſt: imgleichen, daß er dem Anton Hinrich D. bey der Confrontation umſtändlich und freymüthig vorgehalten, wie derſelbe und Johann W. ihn vier Wochen vorher zu einem Diebescomplot verführen wollen, und den Vorſchlag gethan hätten, ſeinem Meiſter und deſſen Ehefrau einen Schlaftrunk im Coffee beyzubringen, um ſie alſo zu beſtehlen, wie hernach wirklich geſchehen iſt, er, Inculpat, aber von dieſem böſen Anſchlag niemals Gebrauch gemacht, oder ſonſten daran Theil genommen habe; und es unwahrſcheinlich ſey, daß Inculpat dieſe Beſchuldigung dem gedachten D. unter die Augen geſaget haben würde, wenn er ein Mitſchuldiger wäre: vielmehr daraus und aus der erfolgten Entweichung des D. und W. die gegründete Vermuthung entſtehe, daß dieſe beyde ohne Mitwiſſen oder Hülfe des Inculpaten den Diebſtahl verübet haben, zumal, wenn man bedenket, daß Johann W. in der Nacht als der Diebſtahl geſchehen eine geraume Zeit vom Inculpaten und D. entfernet geweſen ſey, binnen welcher Zeit derſelbe vermuthlich den Diebſtahl werde ausgeübet haben;

Bei ſo bewandten Umſtänden alſo es das 11
Anſehen gewinnet, als ob bey gegenwärtiger Unterſuchung nicht allenthalben geſetzmäſſig verfahren worden; und übrigens der Proceß nur wider die abweſenden Anton Hinrich D. und Johann W. als die vermuthlichen alleinigen Thäter, fortzuſetzen, der Inculpat Hinrich Gerhart H. hingegen entweder gänzlich, oder doch, wegen Geringfügigkeit des wider ihn vorhandenen Verdachtes, in Gemäßheit des neunten Paragraphen der Königlichen Verordnung vom 11. Dec. 1758. von der Inſtanz zu entbinden, und es bey der vorläufig geſchehenen Erledigung des Arreſtes nunmehro lediglich und ohne Bedingung zu laſſen ſey;

Rationes decidendi.

Dennoch aber und dieweil 1) die ſogleich bey 12
der Rüge dem Gerichte bekannt gemachten Umſtände, daß Inculpat überhaupt ein ſchlechter Menſch ſey: daß er ohne ſeines Meiſters Erlaubniß in der Nacht des vorgegangenen Diebſtahles ſich auſſer dem Hauſe aufgehalten: daß man auſſen vor dem Fenſter, durch welches der Dieb eingeſtiegen, einen Schlüſſel des Inculpaten gefunden: und daß derſelbe unter dem Vorwande zu Jever die öffentlichen Luſtbarkeiten mit anzuſehen, ſich in aller Frühe von Varel hinwegbegeben habe, von der Beſchaffenheit geweſen, daß ſie das Gericht nicht nur berechtiget, ſondern auch und zwar um ſo mehr verbunden, den Inculpaten mit Steckbriefen zu verfolgen, als die peinliche HalsgerichtsOrdnung

Art. 6. 11. 218.

die Captur verſtattet, wenn gleich keine ſolche Anzeichen vorhanden ſind, die zur peinlichen Frage hinreichen; auch dazu keinen Beweis, ſondern nur allenfalls eine glaubwürdige Angabe der verdächtigen Umſtände erfordert: und da, nach erfolgter Gefangennehmung des Inculpaten zu Jever, durch die unterm 21. October abgehaltenen Protocolle ſich der Verdacht gegen denſelben ſehr vermehret gehabt, das Gericht offenbar ſeine Amtspflicht aus den Augen geſetzet haben würde, wann es nicht, wie geſchehen, die Auslieferung und Haft des Inculpaten veranſtaltet hätte; die erfolgte Wieder-

deraufhebung des Arreſtes aber keinesweges für einen Beweis des anerkannten unrechtmäſſigen Verfahrens, vielmehr für die Folge der weitern Unterſuchung; und einiger zum Vortheil des Inculpaten nachher ſich veroffenbarten Umſtände zu achten iſt.

13 Ferner die den Fragſtücken einverleibten beſonderen Umſtände, deren Bejahung man verlanget, nicht etwa die Art und Weiſe, wie nach der Einbildung des Richters vielleicht der Diebſtahl von dem Inculpaten begangen ſeyn möchte, vorlegen, ſondern lediglich in denzu den Acten gekommenen Anzeigen, und daher dem Gerichte bereits bekannten Umſtänden beſtehen, worüber Inculpat nothwendig vernommen werden müßen; verfolglich die Vorhaltung derſelben keine Suggeſtion iſt:

Froelich *in commentar.* über die P. H. G. O. *Part. I. p.* 95.

Pufendorf *in proc. crim. Luneb. c.* 14. §. 5.

Boehmer *ad Carpzov. Q.* 113. *obs.* 4.

Stryk *diſſ. de iure ſuggeſt. c.* 4. *nr.* 75.

Uebrigens aber die Acten zu erkennen geben, daß man richterlicher Seits in Befragung des Inculpaten um die Begehung der That ſelbſten ſich gleichfalls keiner zudringlichen Beredung zum eigenen Bekenntniſſe des Verbrechens bedienet, ſondern bey der Vorhaltung des gegen Inculpaten eintretenden Verdachtes, und bey einer allgemeinen Ermahnung, die Wahrheit zu ſagen, es lediglich habe bewenden laſſen;

14 Soviel nun aber 2) die Materialien der bis-
herigen Unterſuchung anbelanget, eines Theils
das gerügte Verbrechen zu groß, und der gegen
den Inculpaten annoch vorhandene Verdacht,
daß er den Diebſtahl entweder allein, oder in Ge-
ſellſchaft des Anton Hinrich D. und Johann W.
begangen habe, zu beträchtlich iſt, als daß ſonſt
nach den Grundſätzen der gemeinen Rechte der
Reinigungseid Platz greifen könne, anerwogen
der für den Inculpaten ſprechenden, in den Zwei-
felsgründen angeführten Vermuthungen ungeach-
tet, noch ſolche Verdächtigkeiten übrig bleiben, die
zumahl wenn ſie zuſammen genommen werden, in
Gemäßheit gemeiner Rechte, die peinliche Frage
15 nach ſich ziehen würden; Sintemalen, erſtlich, in der
Gegend des begangenen Diebſtahles der vom Incul-
paten ſonſt im Beſitz gehabte Schlüſſel gefunden wor-
den, und Inculpatens Vorwand, als ob er ſolchen,
als er des Sonntags nach Mittag ausgegangen, nicht
bey ſich gehabt habe, nicht glaubwürdig gemacht
worden, anbey ſein Vorgeben, daß jemand aus
Bosheit, und in der Abſicht den unſchuldigen In-
culpaten des Diebſtahls dadurch verdächtig zu
machen, ſothanen Schlüſſel zu ſich genommen,
und dahin geleget haben ſollte, ganz unglaublich
iſt: eine ſolche Findung aber bekanntlich unter
die zur peinlichen Frage genugſamen Anzeichen
gerechnet wird;

Art. 29. der P. H. G. O.

Wie denn auch, zweytens, der Umſtand, daß
das in ſeiner Gewahrniß ſich befundene Mühlenzei-
chen vor des Wilhelm Dirkmanns Stalle gefunden
worden iſt, wahrſcheinlich muthmaßen läßt, daß er
ſolches in der Nacht des vorgegangenen Dieb-
ſtahls, entweder mit Fleiß weggeworfen,
oder verloren habe, mithin zu der Zeit am ge-
dachten Ort gegenwärtig geweſen ſeyn müſſe:
Sodann, drittens es ſehr bedenklich iſt, daß da 16
die geſtohlnen Sachen in einem Koffer unter den
Kleidungsſtücken ſorgfältig verwahrt geweſen, und
ſich darunter ein dem Anſcheine nach von Golde,
aber in der That nur von ſchlechtem Metall ver-
fertigter Ohrring befunden, von welchen ſämmt-
lichen Umſtänden aber Inculpat genau un-
terrichtet geweſen, der Dieb nicht nur dieſe ver-
borgenen Sachen mit Verſchonung der Kleidungs-
ſtücke zu finden, und ſorgfältig herauszubringen
gewußt, ſondern auch den Ohrring nebſt einem
ſchlechten Fingerhuth in der Doſe, woraus doch
das darin befindliche kleine Geld entwendet wor-
den, zurückgelaſſen hat: Imgleichen viertens, 17
nicht nur Inculpatens Lehrmeiſter und deſſen Ehe-
weib ein ſchlechtes Zeugniß von ſeiner Aufführung
überhaupt ablegen; ſondern auch, fünftens, inſon-
derheit jener eidlich verſichert, daß Inculpat bereits
zweymal in ſeinem Hauſe diebiſcher Untreue ſich
ſchuldig gemacht habe; Daneben, ſechſtens, In-
culpat ſelbſt nicht in Abrede ſtellet, daß er ehe-
dem ſchon durch dasjenige Fenſter ins Haus ein-
geſtiegen ſey, durch deſſen Beſteigung der letztere
Diebſtahl bewirket worden iſt, und daß er im vo-
rigen Sommer durch die Stallthüre ein Loch ge-
bohret, um dadurch den innern Riegel zurückzu-
ſchieben, und ſolche zu öffnen: welches alles von
deſſen gefährlicher Kühnheit, von der ſich nichts
gutes vermuthen läßt, ſattſam zeuget: Inſon- 18
derheit auch, ſiebtens, der erfolgte Diebſtahl für
nichts anders, als eine Vollziehung des nach In-
culpatens einiger Ausſage vom D. und W. ſchon
vier Wochen zuvor gethanen Vorſchlages, den
Ficken zu beſtehlen, zu betrachten iſt; und um ſo
weniger zu glauben ſtehet, daß genannte zween
Leute, allein und ohne deſſen Wiſſen die Diebe-
rey begangen haben ſollten, vielmehr, aller Wahr-
ſcheinlichkeit nach, der zuvor abgeredete Diebſtahl
in der Nacht vom 18 bis 19. October des vorigen
Jahres vom Inculpaten nebſt mehrgedachten
Diebesgeſellen gemeinſchaftlich vollſtrecket worden
ſey, als Inculpat bey der Confrontation von ſei-
nem Vorgeben, allſchon um 10. Uhr zu Bette
gegangen zu ſeyn, wieder abgelaſſen, und nicht
undeutlich eingeräumet, daß er, wo nicht bis
um 1. Uhr nach Mitternacht, doch auch nicht viel

kürzer, mit dem D. auſſer dem Hauſe herumgeſchwärmet ſey; Bey ſo bewandten Umſtänden alſo und da hier kein ſolcher Fall vorhanden iſt, wo es ſonſten auf den Reinigungseid ankommen könnte, auch die Conſtitution vom 11. Dec. 1758. keine Anwendung findet:

19 Indeſſen, andern Theils, die Unterſuchung der Sache gleichfalls noch nicht ſo weit gediehen iſt, daß in Gemäßheit der neueren Königlichen Verordnung vom Jahr 1770. ein Endurtheil geſprochen werden mag: indem weder Inculpat des begangenen Diebſtahles überführet, noch auch zur Zeit alles dasjenige veranſtaltet worden iſt, was theils in Anſehung des Inculpaten ſelbſt zur genugſamen Unterſuchung dienet, theils die Herbeyſchaffung der beyden ausgetretenen Verdächtigen bewirken kann: Anbey aber die gegründetſte Beſorgniß vorwaltet, daß Inculpat, wenn er ſich auf freyen Füſſen befindet, bey fernerer Fortſetzung der Inquiſition die Flucht ergreifen werde;

Als ſind wir der rechtlichen Meinung:

Daß in gegenwärtiger Unterſuchung bis- 20
her allenthalben nach Vorſchrift der Geſetze verfahren worden; übrigens aber förderſamſt die flüchtigen Anton Hinrich D. und Johann W. durch öffentliche Steckbriefe in den Zeitungen und andere dienliche Mittel ausfindig zu machen, und herbey zu ſchaffen, auch allenfalls Edictalcitationen an ſie zu erlaſſen: daneben gegen den Inculpaten Hinrich Gerhart H. durch Vereidung der bereits abgehörten Zeugen, und, dafern nöthig, deren Confrontation mit Inculpaten weiter vorzuſchreiten, auch ſo lange dieſes geſchiehet, und bis zum Ausgang der in Anſehung der beyden Abweſenden vorzukehrenden Anſtalten, Inculpat wieder zur Haft zu bringen, worauf und wenn derſelbe mit ſeiner Defenſion gehöret ſeyn wird, ferner zu beſchehen, was Recht iſt. V. R. W.

LXXXVIII. DECISIO

Auf Verſchicken der Acten von der Gräflich Yſenburg-Büdingiſchen RegierungsCanzley, in UnterſuchungsSachen wider Anne Marie D. von Rorbach, abgefaßt im December 1773.

In cauſa infanticidii.

THEMA.

Infanticidii doloſi ex partu occultato ſuſpecta, probabili vſa excuſatione, quod nulla vitae infantis ſigna apparuerint, non torquenda, ſed extra ordinem punienda eſt.

SVMMARIA.

Sententia.

1. 2. Infanticidii magna culpa commiſſi rea poena ergaſtuli in quindecim annos damnatur; ſimul miniſtrum eccleſiae de negligentia in officio commiſſa obiurgandum eſſe praecipitur.

Rationes dubitandi.

3-5. (I) Diſſimulatio vteri et partus clandeſtinus, quando de vita infantis ex medicorum iudicio conſtat, grauiſſimum eſt infanticidii dolo commiſſi argumentum, cuius cauſa tormenta ſecundum

dum art. 131. C. C. C. decernenda ſunt.

6.7. (II) Doloſi infanticidii poenam, ob minorem aetatem non remittendam, meruiſſe videbatur rea, quae hac intentione, vt infantem necaret, clam ſe peperiſſe confeſſa eſt.

8. (III) Non peccaſſe miniſtrum eccleſiae, qui, quum iuſtas haberet de grauiditate dubitandi cauſas, ad presbyterium rem deferre neglexit, credi poterat.

Rationes decidendi.

10. (I) Tormenta ſecundum artic. 131. C. C. C. non ſunt decernenda, ſi doli ſuſpicio, probabili allegata excuſatione a matre declinata fuerit.

9. (II) In cauſa ſubſtrata autem matri, infantem mortuum natum ſe credidiſſe, aſſerenti fides non deneganda eſt, medicis debilem infanti vitam fuiſſe renunciantibus.

11. 12. (III) Doloſi homicidii rea non eſt, quae infantem, quem mortuum habet, in loco anguſtiore recondit, licet antea de necando partu cogitauerit.

13. (IV) Poena extraordinaria ob minorem aetatem & debilem infantis mox morituri vitam, temperanda eſt.

14. (V) Officii negligens fuit miniſter eccleſiae, qui puellam ſuſpectam nec de grauiditate ipſe commonuit, nec ad presbyterium vocauit.

1 In Inquiſitionsſachen wider Annen Marien D. von Rorbach, erkennen zur Gräflich Yſenburg-Büdingſchen RegierungsCanzley verordnete Director und Regierungsräthe, nach vorgehabtem Rathe auswärtiger Rechtsgelehrten für Recht:

2 Das obgedachte Anne Marie D. zwar bewandten Umſtänden nach, mit der Todesſtrafe zu verſchonen; jedoch ihres durch die heimliche hülfloſe Niederkunft, und ſonſten dabey an dem Tode ihres neugebohrnen Kindes begangenen ſchweren Verſchuldung halber, funfzehen Jahre lang in ein Zuchthaus zu bringen, und daſelbſt zur Arbeit anzuhalten: auch iſt dem Ehren Pfarrer Weitzel zu Lorbach ſein dadurch, daß er die Inquiſitin nicht ſelbſt wegen ihrer durch das Gerüchte verbreiteten Schwangerſchaft zur Rede geſtellet, und vor das Presbyterium vorgeladen hat, begangenes Verſehen nachdrücklich zu verweiſen. V. R. W.

Rationes dubitandi.

3 Obwohl, nach Vorſchrift der peinlichen HalsgerichtsOrdnung,

Art. 131.

eine Dirne, die ein lebendiges gliedmäſſiges Kind heimlich trägt, auch mit Willen allein, und ohne Hülfe anderer Weiber, mit tödtlicher Verdächtigkeit gebiert, und verborgen hält, wenn das Kind hernach todt gefunden wird, und die Mutter ihr Vorgeben, als ob das Kind ohne ihre Schuld todt von ihr gebohren ſey, nicht beweiſet, mit peinlicher ernſtlicher Frage zum Bekenntniſſe
4 der Wahrheit gezwungen werden ſoll: und Inquiſitin nicht nur böslicher Weiſe, und in der Abſicht, ihre Leibesfrucht heimlich zu gebähren, und zu ertödten, die Schwangerſchaft verheelet, ſondern auch hernach wirklich mit dieſem Vorſatze heimlich gebohren, und das Kind, an deſſen Kopfe ſich ſolche Spuhren der tödtlichen Verletzung, die an einem todten Körper nicht verurſachet werden können, gezeiget, in ein enges Loch, um es zu
verbergen geſtecket hat; Derowegen, und danach 5
dem Urtheil der hieſigen mediciniſchen Facultät das Kind lebendig von ihr geboren worden iſt, ihr Vorgeben, daß ſie nach der Geburt an demſelben keine Merkmaale des Lebens bemerket, ſondern in der feſten Meinung, daß es todt gebohren ſey, ſolches zur Verbergung ihrer Niederkunft in das Loch gezwänget habe, keinen Glauben zu verdienen ſcheinet; ſolchemnach, daß Inquiſitin darüber: ob ſie nicht an dem gebohrnen Kinde Leben bemerket, und ſolches durch das Einſtecken in ein enges Loch und die dadurch verurſachte tödtliche Hauptverletzungen vorſätzlich ertödtet? oder ob ſie nicht durch das zum Gebähren erwählte Sitzen, und Herumrutſchen auf der Erde, oder auf andere Art dem Kinde die tödtlichen Verletzungen wiſſentlich beygebracht? oder aber ob ſie nicht das zur Welt gebohrne Kind, ohne ſich um deſſen Zuſtand zu bekümmern, ſofort in das enge Loch am Dache hineingedränget habe? peinlich zu befragen ſey es das Anſehen gewinnet;

Hergegen auf der andern Seite dafür gehal- 6
ten werden möchte, daß in den Acten ein hinlänglicher Beweis liege, daß Inquiſitin ſich eines vorſetzlichen Kindermordes ſchuldig gemacht, verfolglich dieſelbe das Leben, oder, daferne man in Betrachtung einiger in den Acten vorkommender Milderungsurſachen nicht nach der geſetzlichen Strenge mit ihr verfahren wollte, doch wenigſtens eine lebenswührige, und dem Tode nächſte auſſerordentliche Strafe verwirket habe; anerwogen dieſelbe die vorbedachte Abſicht geheget, ihr neugebohrnes Kind ums Leben zu bringen, und zu dem Ende heimlich gebohren, auch durch dieſe mit Fleiß veranſtaltete heimliche, hülfloſe Gebährung wirklich den Tod ihres Kindes verurſachet habe, und es dabey auf die eigentliche Art der Tödtung nicht ankomme, ſondern genug ſey, daß überhaupt die Wirkurſache des Todes in der vorſetzlich dazu
gewählten heimlichen Entbindung beruhe: die 7
von der Inquiſitin neunzehenjährigen Alter, ſchlechter Erziehung, und natürlichen Einfalt, etwa

waherzunehmenden Milderungsurſachen aber, bey der einem auch nur mittelmäſſigen Verſtande ſofort begreiflichen Strafbarkeit, und Abſcheulichkeit ihres begangenen Verbrechens, nicht von der Beſchaffenheit wären, daß ſie den Richter zu einer weiten Abweichung von der Todesſtrafe bewegen könnten;

8 Soviel hiernächſt das dem Ehren Pfarrer Weitzel angeſchuldigte Verſehen anbelanget, derſelbe unter dem Anerbieten einer eidlichen Beſtärkung zu ſeiner Rechtfertigung anzuführen weiß, daß er, ungeachtet er bey der Inquiſitin in der kurzen Zeit ihres Dienſtes, und wegen ihrer ſtarken, unterſetzten Statur, keine ungewöhnliche Dicke ihres Leibes, oder deſſen Zunahme bemerket, dennoch auf Veranlaſſung des von ihrer Schwangerſchaft entſtandenen Gerüchtes, dieſelbe durch ſeine Frau zweymal unter ſolchen Zuredungen, welche vorzüglich vermögend geweſen, ſie zum Bekenntniſſe ihrer Schwangerſchaft zu bewegen, habe zur Rede ſtellen laſſen, daß aber alles dieſes nicht nur nichts gefruchtet, ſondern noch überdem ſeiner Frau eine unanſtändige grobe Begegnung der Inquiſitin zugezogen habe: derowegen er in der gegründeten Meinung, daß ihr Unrecht geſchehe, und bey der Erinnerung dreyer ganz neuerlicher Beyſpiele von ſolchen Dirnen, die man bey ihm fälſchlich als ſchwanger angegeben, von weiterer Unterſuchung der Sache und Vorladung der Inquiſitin vor das Presbyterium abgehalten worden, und daher in dieſer Geſinnung, als Inquiſitin hernach über Kopfwehe und Herzbrennen geklaget, gar nicht auf die Gedanken einer Schwangerſchaft, oder eintretenden Geburt gerathen, mithin ihm auch nicht zu verargen ſey, wenn er ſich dadurch zu einer beſondern Aufſicht über ſie nicht habe bewegen laſſen; wie denn auch derſelbe verſichert, daß ſeine Frau, ſobald ſie die Inquiſitin vermiſſet, ohne Verweilen derſelben nachgeſpühret, und ſie auf dem Boden betroffen habe: Bey dieſen Umſtänden aber derſelbe an der nötigen Sorgfalt nichts verabſäumet zu haben ſcheinet; Derowegen, daß allenthalben anders, als geſchehen, hätte erkannt werden ſollen, erachtet werden möchte.

Rationes decidendi.

9 Dennoch aber und dieweil Inquiſitin ihre Entſchuldigung, daß ſie ihr zur Welt gekommenes Kind aufgehoben, und kein Leben an ihm verſpüret, mithin, da ſie es für todtgebohren gehalten, ſelbiges ohne weiter Hand daran zu legen, in das enge Loch am Dache hineingeſtecket habe, um es daſelbſt vor den Leuten zu verbergen, und es leicht möglich ſey, daß bey dieſem in größter Angſt und Geſchwindigkeit erfolgten Unternehmen, das Kind am Kopfe verletzet worden, glaublich gemacht hat, indem, nach dem Urtheile der hieſigen mediciniſchen Facultät, es bey dem Kinde nicht zur völligen Reſpiration gekommen, ſondern ſolches in einer Art der Erſtickung gebohren worden, und nach aller Wahrſcheinlichkeit unbeweglich da gelegen, und als todt anzuſehen geweſen iſt; welcher dem Richter zur Richtſchnur dienende Zuſtand des Kindes aber der davon gemachten Beſchreibung der Inquiſitin genau entſpricht, und daher für einen Beweis derſelben anzuſehen iſt, auch zugleich ſoviel wirket, daß dadurch die bloß möglichen Fälle, daß Inquiſitin dem Kinde entweder bey dem Gebähren, oder ſogleich hernach, und ehe es zum völligen Athmen gelangen können, die Verletzungen beygebracht, oder es ſofort ohne ſich um deſſen Zuſtand zu bekümmern, in das enge Loch eingezwänget haben könne, unwahrſcheinlich gemacht werden, mithin nicht in Frage kommen können; 10
Und dann Inhalts der peinlichen Halsgerichts Ordnung,

Art. 131.

eine des Kindermordes ſonſt verdächtige Dirne, wegen beygebrachter Glaubwürdigkeit ihrer angemaaßten Entſchuldigung, mit peinlicher Frage verſchonet wird;

Wannenhero, da jetzt in gegenwärtiger Sa- 11
che, ohne vorgängiges Erforſchungsmittel der Wahrheit, auf eine Beſtrafung zu erkennen iſt, und die peinliche Halsgerichts-Ordnung

Art. 131.

zur Lebensſtrafe eine boshafte, willige, und vorſetzliche Ertödtung des Kindes erfordert; dieſe aber ſich von der Inquiſitin nicht gedenken läßt, wenn man, wie doch angeführter maaſſen billig geſchehen muß, als richtig annimmt, daß dieſelbe, weil ſie keine Spuhren des Lebens an ihrem Kinde wahrgenommen, ſolches mit Grunde für todt gehalten, und in dieſer Einbildung, mithin wider ihr Wiſſen und Willen, es erſt durch die beym Einzwängen in das enge Loch gebrauchte Gewalt des Lebens beraubet habe, der Inquiſitin nur ein infanticidium culpoſum beygemeſſen, verfolglich nicht auf die Lebensſtrafe erkannt werden mag: 12
und dagegen die Einwendung, daß, weil Inquiſitin ohnehin den Vorſatz geheget habe, ihr Kind umzubringen, die Tödtung auch alsdenn erfolget ſeyn würde, wenn Inquiſitin Leben am Kinde verſpühret hätte, um ſo weniger etwas verfänget, als eines Theils, aus bloſſen Wahrſcheinlichkeiten keine Todesſtrafe zuerkannt werden darf,

Art. 22. der P. H. G. O.

andern theils, aber Inquiſitin,

ad art. inquiſ. 19.

ihr Bekenntniß ausdrücklich dahin einſchränket:

ſie hätte ſich zwar vorgeſetzt gehabt, das Kind wegzubringen, wenn ſie aber ein Leben an ihm verſpühret gehabt, ſo wüßte ſie gewiß, daß Gott nicht würde zugelaſſen haben,

es

es umzubringen, da ſie es aber für todt gehalten, ſo hätte ſie es begraben wollen, und dabey gedacht, ſo bliebe doch die Sache verborgen, und ſie bey Ehren,

und dieſe Antwort, in Vergleichung mit dem ſonſt aus den Acten erſichtlichen Character der Inquiſitin, noch ſehr daran zweifeln läßt, daß dieſelbe beym Gebähren noch feſt entſchloſſen geweſen ſey, ihr Kind, es möge lebendig oder todt zur Welt kommen, auf die Seite zu ſchaffen;

13 Soviel aber hiernächſt die Art der Beſtrafung anbelanget, eines Theils der Inquiſitin die Unbedachtſamkeit ihrer Jugend, da ſie erſt kürzlich das 19. Jahr ihres Alters zurückgelegt hat, wider die Strenge zu ſtatten kommt,

L. 16. §. 1. 3. *D. de poenis*

fere in omnibus poenalibus iudiciis et aetati et imprudentiae ſuccurritur

L. 108. *D. de diuerſ. reg. iur.*

et in atrocioribus quoque delictis interdum miſeratio aetatis ad mediocrem poenam iudicem producit.

L. 37. §. 1. *D. de minor. XXV. ann.*

Art. 175. 179. der P. H. G. O.

andern Theils aber hauptſächlich hiebey in Betrachtung zu ziehen iſt, daß, nach dem Urtheile der mediciniſchen Facultät, der Inquiſitin Kind ſich nach der Geburt in einem ſolchen Zuſtande befunden hat, in welchem es vermuthlich doch hätte ſterben müſſen, wenn auch gleich die gewöhnlichen Reizungen zum Leben an demſelben angebracht worden wären: und es der Rechtsanalogie gemäß iſt, daß derjenige, welcher dem bereits von einem andern tödtlich Verwundeten, oder ſonſt einem Sterbenden eine tödtliche Verletzung vorſetzlich verurſachet, mit der ordentlichen Strafe des Todtſchlages verſchonet werde;

Art. 148. der P. H. G. O.

mithin ein ſolcher Umſtand vielmehr auch die Mäßigung einer auſſerordentlichen willkührlichen Strafe nach ſich ziehen muß: derowegen unſerm Collegio die in der Sentenz beſtimmte Strafe den vorkommenden Umſtänden angemeſſen, und zugleich von der Beſchaffenheit zu ſeyn geſchienen hat, daß dadurch ihr Endzweck bey der Inquiſitin, nach dem Verhältniſſe ihrer Gemüthsart, eben ſowohl als durch eine härtere Strafe erreichet werden könne.

Uebrigens dem Ehren Pfarrer Weitzel ver- 14
möge ſeiner Amtspflicht obgelegen hat, nichts zu unterlaſſen, was zur Sicherſtellung der Inquiſitin, und des Publici, gegen einen zu beſorgenden Kindesmord dienlich ſeyn konnte; welche Sorgfalt er aber nicht vollkommen beobachtet, wann er nicht ſelbſt die Inquiſitin zur Rede geſtellet, ſondern ſolches durch ſeine Ehefrau hat verrichten und ſich durch einige Beyſpiele unſchuldiger Weiſe in den Ruf der Schwangerſchaft gerathener Dirnen von Beobachtung der in ſolchen Fällen ihm vorgeſchriebenen Norm abhalten laſſen; zumal da die gemeine Wohlfarth erfordert hätte, in einer ſo wichtigen Sache, ohne Abſicht auf den Grund oder Ungrund des ausgebreiteten Gerüchtes, und auf die der Inquiſitin als einer ohnehin niedrigen Perſon aus der Vorladung vor das Presbyterium entſtehenden Beſchämung den ſicherſten Weg einzuſchlagen: Solchergeſtalt alſo zwar derſelbe darin allerdings verſtoſſen hat; indeſſen da ſein Vergehen nicht ſowohl den böſen Willen, als vielmehr einen in dem Gebrauche ſeines Verſtandes begangenen Fehler zum Grunde hat, und daher durch einen Verweis fürs künftige abgewendet werden kann;

Als ſind wir allenthalben, wie geſchehen, zu erkennen bewogen worden.

LXXXIX. DECISIO

Auf Verſchickung der Acten von dem Stadtgerichte zu Wahren in DenunciationsSachen des Bürgers Chriſtoph L. wider den Bürger Gabriel H., abgefaßt im December 1775.

in cauſa imputati conatus homicidii

THEMA.

Falſae, ſed callide excogitatae criminis inſimulationis exemplum.

SVMMARIA.

Sententia.

1. 2. Reum ab inquiſitione abſoluens, ſumtus iudicii autem vtrique parti iniungens.

Rationes dubitandi.

3. (I) De corpore delicti ſatis conſtare videbatur in cauſa ſubſtrata, ad inquiſitionem continuandam.

4-6. (II) Grauiſſima ſuſpicione oneratus credi poterat reus de quo quaeritur: 1) confeſſione criminis extra iudicium facta et legitime probata; 2) teſtimonio denunciantis eiusque filiae, quae Rei vxor eſt; 3) inimicitia, quam inter reum et denunciantem fuiſſe conſtat.

7. Hinc (III) praeuio teſtium iureiurando iusiurandum purgatorium reo iniungendum:

8. Contra vero (IV) calumniam denunciantis ſumtuum iudicii praeſtatione, et palinodia coercendam fuiſſe videri poterat.

Rationes decidendi.

9-12. (I) Denunciatio in ſe ſuſpecta eſt, tum corpore delicti, nimirum violentam aggreſſionem et vulnerationem factam eſſe, incerto; tum narratione denunciantis multa falſa et a veri ſpecie prorſus aliena continente.

15-18. Praeterea (II) denunciantis eiusque filiae fides maxime ſuſpecta, quum 1) de graui eorum aduerſus Reum odio et inimicitia luculenter, et ex hoc inter alia, quod vxor ab eo receſſerit et ſtupra commiſerit, conſtet; 2) vterque in dictis variauerint, et, coram Reo interrogati, confuſi haeſitauerint; 3) in fine litis, euentum ſuſpicati, reconciliationem Reo obtulerint; 4) laeſus, iniuria facta, non ſtatim rem detulerit, ſed poſt tempus aliquod Reum, cum quo familiariter modo egerat, criminis inſimulauerit.

14. 15. 21. Accedunt (III) innocentiam Rei evincentes praeſumtiones variae, veluti ex integritate et vita ante acta; defectu cauſae ad ſcelus committendum impellente; et animi per integram litem conſtantia illaeſam conſcientiam indicante.

19-24. (IV) Indicia Reum onerantia, interque haec confeſſio criminis, tum non probata, tum contrariis praeſumtionibus eliſa ſunt.

25. 26. (V) Hinc Reus abſoluendus, ſed, quum ſpeciem aliquam incuſatio prae ſe ferat, et ſermonis inconſiderantia Reus ei occaſionem dediſſe videatur, ad omnes ſumtus iudicii et palinodiam denuncians non damnandus eſt.

1 In Denunciationsſachen des Bürgers und Branteweinbrenners Chriſtoph L. zu Wahren, Denunciantens, an einem, wider den Bürger und Ackermann Gabriel H. daſelbſt, Denunciaten am andern Theil, in Betreff angeſchuldigter Unterſtehung eines Todtſchlages, wird von den zum Herzogl. Mecklenburgiſchen Stadtgerichte zu Wahren verordneten Richter und Beyſitzern, nach eingeholtem Rathe auswärtiger Rechtsgelehrten für Recht erkannt:

2 Daß die wider obgedachten Gabriel H. erhobene Unterſuchung, in Ermangelung genugſamen Verdachtes, nicht weiter fortzuſetzen, ſondern derſelbe davon zu entbinden und loszuſprechen: und ſind übrigens beide Theile die auf dieſe Unterſuchung gewandte Koſten, ſoviel deren jeder verurſachet, zu tragen und zu erſtatten verbunden. V. R. W.

Rationes dubitandi.

3 Obwohl 1) dem Anſcheine nach, das corpus delicti in Abſicht auf die Wirklichkeit des angeblichermaaſſen vom Denuncianten in der Nacht vom 12. bis zum 13. September 1763. erlittenen mörderiſchen Ueberfalles, zur weitern Fortſetzung des Proceſſes in genugſamer Gewißheit beruhen dürfte, indem nicht nur einige Zeugen ausgesaget, eine Wunde auf Denunciantens Kopfe wahrgenommen, imgleichen das Blut flieſſen, und das blutige Hemd geſehen zu haben, ſondern auch das Gericht ſelbſt noch im Jahr 1771. die Narbe von einer ziemlich beträchtlichen, und bis in den Hirnſchädel hineingegangenenen Wunde an deſſen Haupte bemerket hat: die Vermuthung des Defenſors aber, als ob dieſe Narbe von einer ganz alten Verwundung herrühre, und Denunciant nur jene in der angegebenen Nacht, und hernach aus Bosheit in der Abſicht den Denunciaten eines unterſtandenen Mordes fälſchlich zu beſchuldigen, mit Blut gefärbet, auch ſein Geſicht, Haare und Hemd mit Blute beſudelt habe, viel zu weit geſucht zu ſeyn, und daher höchſt unglaublich ſcheinet;

Sodann 2) dasjenige, ſo Denunciant zu Beglaubigung ſeiner Angabe, daß derjenige welcher in mehrgedachter Nacht ſich in ſein Zimmer geſchlichen, und ihm, als er im Bette gelegen die 4 Wunde, die ihn einige Zeit lang ganz ſinnlos gemacht

macht, geſchlagen, und auf ſein Geſchrei ſofort
ſich auf flüchtigen Fuß geſetzet habe, kein anderer
als Denunciat geweſen ſey, beybringet, beym er-
ſten Anblicke ziemlich ſcheinbar iſt, immaaſſen erſt-
lich, ſowohl Denunciatens Eheweib dabey ver-
harret, daß er, als ſie ihm eröffnet, daß man
ihn für den tödtlichen Anfechter ihres Vaters hal-
te, gegen ſie eingeſtanden, ihren Vater, den De-
nuncianten, angebrachtermaaſſen überfallen und
verwundet zu haben; als auch das vom Praepo-
ſito Hermes unterm 11. September 1771. aus-
geſtellte Zeugniß beſaget, daß auf ſein Befragen
Denunciat ſothanes auſſergerichtliche Geſtändniß
nicht in Abrede geſtellet habe; ja derſelbe ſelbſt im
Gerichte ſich dazu bekennet, und nur dagegen
anführet, daß er es aus Scherz durch folgende
Worte: **Ja es kann wohl ſeyn, ich ſehe
jetzt auch recht ſo ſchalkhaftig aus**, gethan
habe, um ſeinem Eheweibe ſpöttiſch zu verſtehen
zu geben, wie ungereimt dieſe Beſchuldigung ſey,
da er wegen ſeiner Lahmheit, die ihn nöthige an ei-
nen Stocke im Hauſe herum zu hinken, die That
unmöglich begangen haben könne. Welcher An-
hang jedoch um ſo weniger Glauben verdienen möch-
te, als **zweytens**, Zeugen vorhanden ſind, wel-
che auſſagen, daß Denunciat um dieſelbe Zeit der-
geſtalt von ſeiner Krankheit wieder hergeſtellet
geweſen ſey, daß er die Feld- und andere harte
Arbeiten habe verrichten können, und ſogar eine
Fuhr nach Frankfurth gethan habe: Derowegen
dafür gehalten werden möchte, als ob dieſes er-
wieſene auſſergerichtliche Geſtändniß, wegen
Nichtswürdigkeit der demſelben entſchuldigungs-
weiſe beygefügten Erklärung wider Denunciaten
die Kraft eines halben Beweiſes von der ihm an-
geſchuldigten That habe: Zumalen da, **drittens**,
5 kundigermaaſſen Denunciat mit dem Denuncian-
ten in Widerwillen und Feindſeeligkeit geſtanden,
und gewünſcht deſſen Haus und Gewerbe an ſich
zu ziehen, mithin eine ſolche Perſon ſey, zu der
man ſich der Begehung des Verbrechens habe
6 verſehen können: Und **viertens** Denunciant dem
Denunciaten und deſſen Vater bey der Confron-
tation umſtändlich unter die Augen geſaget, wie
jener ihm um den Hals gefallen, und wegen ſeiner
an ihm begangenen gefährlichen Gewaltthätigkeit
um Vergebung gebeten, auch dieſer ihn desfalls
zu beſänftigen geſuchet habe: Imgleichen, **fünf-
tens**, Denunciatens Eheweib ſowohl im Verhö-
re, als bey der Confrontation, ausführlich und
genau angegeben, wie derſelbe in der Nacht vom
12. auf den 13. September 1763. und zwar zu
eben der Zeit als die That geſchehen abweſend ge-
weſen, und wie er nach ſeiner eigenen ihr gemach-
ten Beſchreibung in Denunciantens Haus und
Schlafzimmer gekommen, und daraus wieder ent-
wichen ſey: Anbey aber, **ſechſtens**, unbegreiflich
ſcheinen will, daß Denunciant und ſeine Tochter
die Ruchloſigkeit ſo weit treiben ſollten, ihrem
Schwiegerſohne und Ehemanne ein ſo peinliches
Verbrechen anzudichten, und ihn, als einen nach
ihrer eigenen Ueberzeugung ganz unſchuldigen
Menſchen, zu einer harten Strafe, und zugleich
um ſeine Ehre und zeitliches Glück zu bringen.

Bey ſo bewandten Umſtänden alſo 3) es das 7
Anſehen gewinnet, als ob auf die weitere Fortſe-
tzung der Unterſuchung: und zwar nach vorgehen-
der eidlicher Beſtärkung der Zeugenauſſagen, ent-
weder ſofort, oder da in den Herzoglich Mecklen-
burgiſchen Landen die Tortur abgeſchaffet iſt, auf
den Fall, wenn Denunciat den ihm aufzulegen-
den Reinigungseid nicht leiſtet, auf eine Strafe
erkannt werden ſollen.

Hingegen auf der anderen Seite 4) bey der 8
nunmehr erfolgenden Losſprechung des Denuncia-
ten dafür gehalten werden möchte, daß weil hier-
aus erhelle, daß Denunciant und ſeine Tochter
durch die Verläumdung des unſchuldigen Denun-
ciaten und deren muthwillige gerichtliche Betrei-
bung, ſowohl einer im höchſten Grade harten In-
jurie, als auch einer gewiſſenloſen Streitſucht ſich
ſchuldig gemacht haben, dem Geſuche des Defen-
ſors gemäß zugleich auf einen gerichtlichen Wi-
derruf, und die alleinige Tragung aller Unkoſten
zu erkennen geweſen ſey? zumalen, ſo viel die letz-
teren betrifft, Denunciat weder durch unerlaubte
noch unvorſichtige Handlungen ſich einen Ver-
dacht des ihm angeſchuldigten Verbrechens zuge-
zogen habe.

Rationes decidendi.

Dennoch aber und dieweil 1) Denuncian- 9
tens Vorgeben von einem in der Nacht vom 12.
zum 13. Sept. 1763 erlittenen mörderiſchen Ue-
berfall, und dabey empfangener ſchweren Wunde
noch erheblichen Zweifeln ausgeſetzet iſt; anerwo-
gen der vom Denuncianten in ſeinen davon zu den
Acten gebrachten Erzählungen geäuſſerten und vom
Defenſor angemerkten Widerſprüche und Verän-
derungen nicht einmal zu gedenken, derſelbe ſol-
che Umſtände angibt, deren Unrichtigkeit ent-
weder ſofort in die Augen leuchtet, oder doch im
Verfolge der Unterſuchung beygebracht worden iſt:
wohin unter andern gehöret, wenn eines Theils 10
Denunciant angibt, es habe jemand, als er
wachend im Bette gelegen, ohne ſeine Bemer-
kung die Thür eröffnet, ſich ins Schlafzimmer
geſchlichen, und ihn am Kopfe betaſtet, worauf
er, Denunciant, zum Einſchlafen ſich auf die lin-
ke Seite geleget, aber einen ſolchen Schlag auf
den Kopf erhalten, der ihn ſeiner Sinne eine Zeit-
lang beraubet habe, er jedoch, nach einiger Erho-
lung und Ankleidung, ſeinen zur hintern Hausthüre
hinaus entflohenen Verletzer verfolget, und als er
ihn zwar noch bemerket, aber wegen ſeiner Ent-
fernung nicht einholen können, die fordere Haus-
thüre aufgeſchloſſen, ſich da hinaus begeben, und
den ohnferne gehenden Nachtwächter um den
in einer ganz anderen Gegend befindlichen Flüch-
tigen gefraget habe: Welche Umſtände aber, wie
leicht einzuſehen iſt, ſich angebrachter maaſſen nicht
wohl eräugnet haben können; und es dabey ſehr
befremdet, daß Denunciantens Ehefrau nicht eher,

als geſchehen, ſich genähert, auch er ſelbſt von dem
ſo fort ins Haus gekommenen Nachtwächter die
Wunde nicht in Augenſchein nehmen laſſen, ſon=
dern ihm nach deſſen

nr. act. 17. *pag.* 50. *ſq.*

befindlichen Auſſage, welche aber durch die

nr. actor. 60. unter *D.*

beygebrachte ältere Depoſition des nemlichen Zeu-
gen nicht widerleget wird, nur überhaupt das Blut
am Geſichte und in den Haaren gezeiget hat; auch
es nicht wenig bedenklich fällt, daß Denunciant
an dem flüchtigen, von ihm bereits weit entfern-
ten Thäter Fußſocken bemerket haben will: des-
11 gleichen andern Theils, wenn derſelbe die em-
pfangene Wunde für ſehr beträchtlich und gefähr-
lich ausgibt, nichts deſtoweniger aber zu deren
Heilung keinen Wundarzt gebrauchet hat; und
ob er gleich zur Urſache anführet, daß ihm ſeine
Umſtände nicht verſtattet hätten die Unkoſten auf
eine ordentliche Cur zu wenden, auch damals zu
Wahren kein Wundarzt geweſen wäre, dennoch
dieſer Vorwand die Sache nur deſto bedenklicher
machet, da nicht nur Denunciantens damalige
Umſtände nicht ſo dürftig als er vorgibt gewe-
ſen ſind, ſondern auch Beweis beygebracht wor=
den iſt, daß zu derſelben Zeit es am Orte an Chi=
rurgis gar nicht gefehlet habe: wie denn über=
haupt der Umſtand, daß Denunciant nicht ſofort
die Sache gehörig dem Gerichte angezeiget, und
ſoviel möglich auf deren Beweis bedacht gewe=
ſen iſt, ſeiner Angabe nothwendig an ihrer Glaub-
12 würdigkeit hinderlich ſeyn muß. Wannenhero,
falls auch Denunciantens Vorgeben, daß er in
mehrbeſagter Nacht am Kopfe eine Verletzung er-
halten habe, in der Wahrheit beruhet; dennoch,
daß dieſes ſich angebrachtermaaſſen durch einen
mörderiſchen Ueberfall zugetragen habe, nicht
glaublich genug gemacht worden iſt: mithin wider
Denunciaten, als angeblichen Thäter, eine genau=
ere Unterſuchung als die bisherige, nicht ſtatt fin-
den würde, wenn auch einiger Verdacht wieder
denſelben vorwalten ſollte:

Art. 6. 20. 54. 60. der P. H. G. O.

Um ſoweniger alſo bey ſo bewandten Um=
13 ſtänden 2) wider ihn weiter etwas vorgenommen
werden mag, als die vom Denuncianten und deſ-
ſen Tochter dem Denunciaten zur Laſt gelegten
Umſtände theils unglaublich, oder unerheblich,
theils aber durch Gegenvermuthungen und an-
dere Vertheidigungsgründe erlediget worden ſind.
14 Sintemalen a) wie die Acten ergeben, Denun-
ciat wegen ſeines guten Characters und unbeſchol=
tenen Lebenswandels überhaupt keine ſolche Per=
ſon iſt, zu der man ſich der angeſchuldigten That,
und einer Bemühung ſeinen Schwiegervater zu
ermorden verſehen könnte, zumalen keine triftige
Urſache zu einem ſo verzweifelten Beginnen ſich
abſehen läſſet; Anbey b) derſelbe nach dem Zeug= 15
niſſe der in den Acten häufig vorkommenden ge=
richtlichen Regiſtraturen, in der bisherigen Un=
terſuchung bey allen Verhören und Confrontatio-
nen, namentlich ſolchen Auftritten und Vorhal=
tungen, welche einen Schuldigen ſehr leicht in Ver=
wirrung ſetzen können, beſtändig mit unerſchrocke=
nem Muthe, Gelaſſenheit, und offenherziger Mi-
ne, die wider ihn angebrachten Beſchuldigungen
verneinet, und dem Denuncianten und deſſen Toch-
ter ſeine Unſchuld nachdrücklich unter die Augen
geſaget hat; dahingegen dieſe ſeine Widerſacher,
laut ebenmäſſiger gerichtlicher Regiſtraturen, in
den Verhören bey ähnlichen Gelegenheiten durch
ihre Beſtürzung, Unentſchloſſenheit, Beſchämung
und Veränderlichkeiten in ihren Auſſagen noth-
wendig einen nicht geringen Verdacht der bö=
ſen Sache wider ſich erregen müſſen: Imgleichen 16
c) actenkündigermaaſſen nicht nur Denunciantens
Tochter den Denunciaten wider ihre Neigung
geheirathet, und den Mühlenmeiſter Künchel zum
Manne zu haben gewünſchet, ſondern auch in der
Folge, und, nachdem Denunciat vom Schlage
gerühret worden, ſich endlich von demſelben ge-
trennet, und ſtatt ſich in Gemäßheit ergangener
Conſiſtorialbefehle wieder zu ihm zu begeben, auſſer
Landes gegangen, ſich von gedachtem Künchel
zweymal ſchwängern laſſen, und dabey zugleich
die Abſicht geheget hat, auf dieſe Art von dem ihr
ſo verhaßten Ehemann loszukommen: Wie denn
d) ihr Vater ſo wohl ſie in dieſer Geſinnung be=
ſtärket, als auch noch beſonders die deutlichſten
Merkmaale ſeiner Feindſeeligkeit gegen Denun=
ciaten zu erkenneen gegeben hat; mithin ſchon in
dieſer Betrachtung die Beſchuldigungen dieſer
beyden gehäſſigen Perſonen, davon die eine noch
überdem ſich eines widerholten infamirenden Ver=
brechens ſchuldig gemacht hat, ohne ſonderbare
Unterſtützung, keinen Glauben verdienen: Zu- 17
malen da e) Denunciant nicht ſofort nach dem an-
geblichen Ueberfalle auf Denunciaten einen Ver=
dacht geworfen hat, durch welchen Umſtand aber
gleichfalls ſeiner Denunciation, die Glaubwürdig=
keit entzogen wird. Und f) es unbegreiflich fällt,
wie Denunciant hernach den Denunciaten, wie
doch geſchehen, wieder zu ſich ins Haus habe neh=
men können, wenn er ihn wirklich für den Thäter,
folglich für ſeinen tödtlichen Nachſteller gehalten
hätte. Inſonderheit aber g) aus dem ganz un= 18
erwarteten Vorfalle, da Denunciatens Eheweib,
die doch bey dieſer ganzen Unterſuchung denſelben
durch ihre Auſſagen hauptſächlich zu beſchweren ge=
ſucht, und gegen ihn den äuſſerſten Widerwillen
geäuſſert, nach bereits übergebener Defenſions=
ſchrift, von deren Inhalte ſie aller Wahrſchein=
lichkeit nach Wiſſenſchaft erhalten, auf einmal ſich
geändert, und dem Denunciaten, in der Hoffnung
oder vielmehr Abſicht, daß die peinliche Unterſu=
chung dadurch werde aufgehoben werden, Friede,
und die Fortſetzung der Ehe angeboten hat, die
ſtärkſte Vermuthung entſpringet, daß entweder die
wider Denunciaten angebrachte Beſchuldigungen
vom Denuncianten und ſeiner Tochter aus Bos-
heit

heit erſonnen, oder wenigſtens anfänglich aus Leichtſinn und Verblendung geglaubet, auch mit ſelbſt erdachten Umſtänden vermehret, hernach aber dieſelben von Denunciatens Unſchuld überzeugt worden ſeyn müſſen.

19 Welche ſo dringende Vermuthungen für Denunciatens Unſchuld ſchon an ſich vermögend ſeyn würden, die wider ihn hervorgeſuchten Anzeigen abzulehnen, wenn auch dieſen keine beſondere Widerlegungsgründe entgegen geſetzt werden könnten; woran es jedoch ſowenig fehlet, daß vielmehr jede Verdächtigkeit durch einen beſonderen Gegengrund ihren etwaigen Anſchein wieder verlieret: Allermaaſſen ſoviel, erſtlich, Denunciatens Geſtändniß der angeſchuldigten That betrifft, der von ihm desfalls gemachten Einſchränkung und davon gegebenen Auslegung, daß er nemlich den ihm von ſeiner Frau gemachten Vorwurf nur ſpottweiſe eingeräumet, und ihr habe zu erkennen geben wollen, wie unmöglich es wegen ſeines Leibesſchwäche und Gebrechlichkeit ſey, daß er die That begangen habe, deswegen geglaubet werden muß, weil derſelbe kundigermaaſſen einige Monathe zuvor vom Schlage gerühret und an der ganzen linken Seite dergeſtalt gelähmet worden, daß er noch bis um Johanniszeit, an einem Stocke mehr ſich fortſchleppen müſſen, als gehen können: ſolchemnach ſchon an ſich wahrſcheinlich iſt, daß ſeine Schwäche im Septbr. noch nicht gänzlich vergangen geweſen ſeyn werde, beſonders da ſich aus den Acten veroffenbaret, daß der ihn betroffene Schlagfluß von ſolcher Heftigkeit geweſen, daß man gezweifelt, ob der Kranke jemals wieder völ-
20 lig werde hergeſtellet werden können: Und obgleich, zweytens, Denunciant einige Zeugen abhören laſſen, welche ausſagen, daß Denunciat um dieſe Zeit im Stande geweſen ſey, ſich wie geſunde Leute zu bewegen, und harte Leibesarbeiten zu verrichten, dennoch, eines Theils, dieſes Vorgeben durch eine weit gröſſere Anzahl entgegengeſetzter Zeugen widerleget wird, deren Ausſage dahin gehet, daß Denunciat noch im September dergeſtalt ſchwach geweſen ſey, daß er ſich eines Stockes habe bedienen müſſen, und damit nur kümmerlich forthelfen, auch keine Arbeit wozu einige Stärke gehöret thun können; überdem, andern Theils, aus dem von der Wittwe Harbten ausgeſtellten und

nr. act. 20.

befindlichen Atteſtate eine nicht ungegründete Vermuthung erwächſet, daß Denunciant die aller Wahrſcheinlichkeit zuwider laufende Ausſage der von ihm gebrauchten Zeugen durch Beſtechung erhalten haben dürfte; wie denn auch, dritten Theils, der Zeuge Joachim Tobias, als ein Jude, wider den Denunciaten kein gültiges Zeugniß ablegen kann,

L. 21. C. de haeretic.

can. 26. *C.* 2. *q.* 7.

und übrigens offenbar von einer viel ſpätern, als derjenigen Zeit redet, da Denunciant in der
Nacht überfallen worden ſeyn ſoll. Anbey, drit- 21
tens, wie bereits angemerket worden iſt, weder Denunciatens Gemüthsart und Lebenswandel vermuthen läßt, noch die mit ſeinem Schwiegervater damals gehabten Zwiſtigkeiten, und der gehoffte alleinige Beſitz des Hauſes und Gewerbes, den Argwohn erregen mögen, daß Denunciat ſich dadurch zu Ermordung deſſelben habe anreitzen
laſſen. Weiter viertens, die Angabe, daß De- 22
nunciat den Denuncianten um Vergebung wegen der an ihm verübten Gewalt gebeten, auch deſſen Vater ſich desfalls für ſeinen Sohn durch eine Vorbitte verwendet habe, auf keinerley Art glaublich gemacht worden iſt, ſondern lediglich auf dem beſtändig widerſprochenen Vorgeben des Denuncianten beruhet; welchem aber aus den bereits angeführten triftigen Urſachen, und zwar in Anſehung dieſes Umſtandes um ſo weniger zu trauen ſtehet, als nicht nur Denunciat umſtändlich und ſtandhaft behauptet, daß ihn ſeine Frau unter groſſen Verſprechungen, jedoch vergeblich, zu bereden geſucht habe, das ihm angeſchuldigte Verbrechen, wenn er gleich unſchuldig ſey, im Gerichte einzuräumen, oder ihren Vater deswegen um Verzeihung zu bitten, damit dieſer nicht mit Lügen und Schimpfe beſtehe, wenn er ſeine Denunciation nicht wahr machen könne; ſondern auch die Wittwe Hochmannin unter gröſter Betheurung und Verſprechung eidlicher Beſtärkung ihrer Ausſage, verſichert,

nr. act. 17. *pag.* 161. 162. 202. *ſqq.*

daß ſie von Denunciatens Ehefrau nahmens ihres Vaters gleichfalls den Auftrag erhalten habe, jenen zur Rettung der Ehre des Denuncianten zum falſchen Bekenntniſſe des ihm angeſchuldigten Ver-
brechens zu bewegen: Ferner, fünftens, über- 23
haupt aus den nehmlichen Gründen das Vorgeben der Ehefrau des Denunciaten, als ob dieſer um eben die Zeit, da ihr Vater mörderiſch überfallen ſeyn ſollen, nicht zu Hauſe geweſen ſey, auch ihr den von ihm zur Ausübung der That und hernach auf ſeiner Flucht genommenen Weg deutlich beſchrieben habe, und inſonderheit auch deswegen nicht die mindeſte Aufmerkſamkeit verdienet, weil die zu den Acten gekommenen Zeichnungen

nr. act. 28.

vor Augen legen, daß Denunciat, zumal bey ſeiner damaligen Leibesbeſchaffenheit, unmöglich im Stande geweſen ſeyn könne, das zu dem angeblichen Hin- und Hergange nöthige gefährliche und mühſame Steigen, Klettern und Kriechen, zu be-
werkſtelligen: Bey dieſen Umſtänden dann, ſech- 24
ſtens, dem Denuncianten und deſſen Tochter durch einen Verdacht, daß ſie Denunciaten unverſchuldeter Weiſe in Unglück zu ſtürzen geſucht haben möchten, nicht zuviel geſchiehet.

25 Wannenhero 3) in Betrachtung der noch vorwaltenden Ungewißheit des corporis delicti, und in mehrerer Erwägung, daß die wider Denunciaten vorgebrachte Beſchuldigungen, theils an ſich unglaublich herauskommen, theils aber durch Gegengründe ſchon jetzt dergeſtalt überwogen oder zurückgehalten werden, daß es keiner Vereidung der Zeugen bedarf, nichts übrig bleibet als daß Denunciat wegen Ermangelung genugſamen Verdachtes von der bisherigen Unterſuchung entbunden und losgeſprochen werde.

26 Indeſſen 4) da eines Theils die Gewiſſenloſigkeit des Denuncianten und ſeiner Tochter in Veranlaſſung und Betreibung der bisherigen Unterſuchung nicht auſſer allem Zweifel beruhet, andern Theils aber den vom Denuncianten vorgebrachten Beſchuldigungen es nicht an allem Scheine gefehlet, auch Denunciat ſelbſt durch ſein auſſergerichtliches, obgleich, wie jedoch erſt der Erfolg wahrſcheinlich gemacht, unverfängliches und unſchädliches Geſtändniß, zu üblen Vermuthungen Anlaß gegeben hat; weder auf den vom Defenſor gebetenen Widerruf, noch auf die Erſetzung der Proceßkoſten, erkannt werden mag;

Als ſind wir, geſchehenermaaſſen, zu ſprechen bewogen worden.

XC. DECISIO

Auf Verſchicken der Acten von den Erbgerichten zu Beverſtedt im Bremiſchen, in InquiſitionsSachen wider Gretje S. und Johann Henrich M., abgefaßt im Merz 1774.

in cauſa veneficii culpoſi.

THEMATA.

I. Culpa, licet maxima, haud aequatur dolo in puniendis criminibus.

II. In culpae gradu aeſtimando, quid iudex reſpiciat?

SVMMARIA.

Sententia.

1. 2. Veneficii culpa commiſſi rea ad poenam ergaſtuli ſex menſium damnatur; ei vero, qui imprudenter veneno vſus erat, negligentiam exprobrandam eſſe praecipitur.

Rationes dubitandi.

3. (I) Affectata negligentia dolus eſt.

4. 5. (II) Rea, de qua quaeritur, doli, tum ex hoc, quod loci quo venenum repoſitum erat, notitiam habuit, tum ex modo, quo cibum praeparauit et porrexit, maxime ſuſpecta, tormentis afficienda videbatur.

6. (III) Veneficii, quo pluribus nocitum et vni mors data eſt, culpa magna commiſſi, poena grauior eſſe debet.

8. (IV) Culpa ad veneficium concurrit, qui in veneno tractando et recondendo negligens eſt.

Rationes decidendi.

9. (I) Culpa, licet ſumma, in puniendis criminibus dolo haud aequatur.

10. 11. (II) A doloſi veneficii ſuſpicione aliena eſt Rea, de qua quaeritur, quam nec vita ante acta, nec odium aut lucri ſpes criminis arguunt, quaeque poſt damnum datum ea egit, quae, niſi innocens, nemo agit.

12. (III) Quae dolum arguere prima ſpecie videbantur, tum non ſatis probata, tum contrariis prae-

praeſumtionibus eliſa ſunt.

13. 14. (IV) Poenam ſententia definitam culpae gradui accommodatam eſſe; imprudentiam vero in veneno habendo commiſſam obiurgatione tantum caſtigandam fuiſſe euincitur.

1 In Inquiſitionsſachen wider Gretje S. und Johann Hinrich M. zu Lorſtedt, in Betreff einer Vergiftung, erkennen die Erbrichter zu Beverſtedt, auf eingeholten Rath auswärtiger Rechtsgelehrten, für Recht:

2 Daß Inquiſitin Gretje S. für unſchuldig nicht zu achten, ſondern nunmehro forderſamſt zur Haft, und übrigens wegen der durch ihre Fahrläſſigkeit geſchehenen Vergiftung der MſchenKinder, bewandten Umſtänden nach, auf ein halbes Jahr in ein Zuchthaus zu bringen, und daſelbſt zur Arbeit anzuhalten; der Mitinquiſit Johann Hinrich M. zwar mit einer Strafe nicht unbillig zu verſchonen, jedoch demſelben ſein unbehutſames Verfahren mit dem Gifte ernſtlich vorzuhalten, und zu verweiſen. Es ſind auch beide Inquiſiten die auf dieſe Unterſuchung gewandten Koſten, zu ihren Antheilen, abzuſtatten verbunden. V. R. W.

Rationes dubitandi.

3 Obwohl, erſtlich, das Vorgeben der Inquiſitin, daß ſie aus bloſſem Verſehen zu einem für die Mſchen Kinder gebackenen Kuchen vergiftetes Mehl genommen habe, erdichtet, hingegen ein ſolcher Verdacht des Vorſatzes wider ſie begründet zu ſeyn ſcheinen möchte, der zum Gebrauch eines Erforſchungsmittels der Wahrheit hinreiche: indem die freywillige Unterlaſſung ſogar des geringſten Grades der Vorſichtigkeit und Ueberlegung ſchon an ſich eine Art der Vorſetzlichkeit und Einwilligung in die daraus entſtehende Folgen iſt:

L. 226. D. de Verb. ſignif.

L. 1. §. 1. D. ſi menſor falſ. mod.

L. 7. pr. D. Depoſiti.

L. 29. §. 3. D. Mandati.

4 inſonderheit aber im gegenwärtigen Falle nicht wohl zu begreifen ſtehe, wie die Inquiſitin habe auſſer Acht laſſen können, daß das zu dem Kuchen gebrauchte Mehl mit Gift vermenget ſey; da ihr nicht unbekannt geweſen, daß ihr Brodherr etwa 14. Tage zuvor unter das in der Schaale befindliche Mehl Gift eingerühret habe: ſie auch ſelbſt, zur Vergiftung und Aufbehaltung des vergifteten Mehles, eine wegen ihrer Scharte und Gröſſe leicht kenntbare Schaale hingegeben gehabt, die ſie alſo von der unzerbrochenen Schaale, worin ſich, ihrem, jedoch unerwieſenen Angeben nach, noch ein Ueberbleibſel von dem zur Verſtopfung der im Braukeſſel befindlichen Löcher gebrauchten Mehle befunden hat, nothwendig ſogleich beym erſten Anblicke müſſe unterſchieden haben; zumalen da ihr der Ort, wo M. die Schaale mit dem vergifteten Mehle hingeſetzet gehabt, nicht unbekannt geweſen. Wozu noch die bedenklichen Um- 5
ſtände kommen, daß Inquiſitin anfänglich den wahren Vorgang durch die Erdichtungen, als ob die Erkrankung der drey Kinder des M durch einen Fall des Sohnes und der jüngſten Tochter vom Balken und dem daher gehabten Schrecken verurſachet worden wäre, und hernach, als ob gedachte Kinder ſelbſten aus dem vergifteten Mehl einen Kuchen gebacken hätten, zu verheelen geſuchet: ferner, daß ſie nicht, wie ihr doch von ihrem Brodherrn befohlen war, Brodt vom Nimitzen entlehnet, ſondern ſtatt deſſen für die Kinder Kuchen verfertiget, und in Ermangelung guten Mehles, das in der Schaale befindliche alte verdorbene Mehl dazu gebrauchet: imgleichen wider ihre ſonſtige Gewohnheit nicht ſelbſt dieſes zubereitete Frühſtück mitgenoſſen, auch ausdrücklich verlangt, daß von dem vergifteten Kuchen alle drey Kinder eſſen ſollten: weiter, daß ſie gegen die Kinder ſich herausgelaſſen, es werde wohl der kleine Kuche ſauer ſeyn; weil der Teich ſchon 14. Tage lang in einer Schaale geſtanden habe; welche Rede aber um ſo verdächtiger herauskomme, als dieſe angegebene Zeit nicht von dem Behuf des Braukeſſels eingerührten, guten, ſondern von dem vergifteten Mehle verſtanden werden mögen: weniger nicht, daß Inquiſitin das für den M. zugerichtete Frühſtück nicht, wie doch ſonſten die Gewohnheit geweſen, durch den jüngſten Sohn auf das Feld bringen laſſen, ſondern diesmal ſelbſt die Speiſen dahin getragen: und übrigens, nach Auſſage der älteſten Mſchen Tochter, gegen die Kinder immer ein unfreundliches Betragen geäuſſert hat; Derowegen, daß in Anſehung der Inquiſitin forderſamſt auf ein Mittel die Wahrheit herauszubringen hätte erkannt werden ſollen, dafür gehalten werden möchte;

Hiernächſt, zweytens, bey der ſo ausſchwei- 6
ſenden Fahrläſſigkeit der Inquiſitin, da ſie, dem Anſcheine nach, durch die geringſte Achtſamkeit auf ihre Handlungen, und durch eine ſolche Behutſamkeit, die auch die unbeſonnenſten Menſchen nicht zu verfehlen pflegen, ſich ſogleich erinnert haben würde, daß der in einer am Fenſter ſtehenden Schaale befindliche Teig nicht ein Ueberbleibſel des von ihr zum Behuf des Keſſels eingerührten Mehles, ſondern die vom M. vergiftete Maſſe ſey, mithin ſich nicht die geringſte Mühe gegeben hat, die einem Menſchen obliegende Pflicht, durch den Gebrauch ſeines Verſtandes Unglück und Schaden zu verhüten, zu beobachten: und in mehrerer Erwägung, daß durch dieſe Nachläſſigkeit ein Menſch ums Leben gekommen, und einem anderen ein ſiecher Körper verurſachet worden iſt; es das Anſehen hat, als ob Inquiſitin, weil ſie ſich einer durch äuſſerſte Fahrläßigkeit begangnen Töd-

tung ſchuldig gemacht, eine weit härtere, als die im Urthel beſtimmte Strafe, verwirket habe;

7 Dahingegen, drittens, Defenſor aus dem Verhalten der Inquiſitin nach erfolgter Vergiftung die gänzliche Unſchuld derſelben folgern, und daher behaupten will, daß ſie mit aller Strafe zu verſchonen ſey;

8 Soviel anbey, viertens, den Inquiſiten M. anbelanget, derſelbe allerdings dadurch, daß er den vergifteten Teig nicht verwahret, ſondern ſogar in der Stube öffentlich aus Fenſter ausgeſetzet, und ſomit zu dem Unglücke, welches ſonſten nicht erfolget ſeyn würde, Gelegenheit gegeben, ein Verſehen begangen hat, welches eine öffentliche Ahndung zu verdienen ſcheinet; Solchergeſtalt alſo, daß allenthalben anders, als geſchehen, zu erkennen geweſen wäre, erachtet werden dürfte;

Rationes decidendi.

9 Dennoch aber und dieweil, zum erſten, der höchſte Grad der Unbedachtſamkeit in peinlichen Sachen weder dem böſen Vorſatze gleich geachtet und beſtrafet wird, noch an ſich, und ohne Beytretung beſonderer Verdächtigkeiten, denſelben argwohnen läſſet:

L. 7. D. ad leg. Corn. de ſicar.

Boehmer *ad Carpzov. q. 27. obs.* I.

10 Und denn keine Urſachen vorhanden ſind, zu glauben, daß die Inquiſitin wiſſentlich und vorſetzlich aus dem vergifteten Teige einen Kuchen für die Mſchen Kinder gebacken habe, ſintemalen ſie überhaupt keine Perſon iſt, zu der man ſich einer ſolchen Miſſethat verſehen könnte, ſondern vielmehr das Lob der Ehrlichkeit und Treue hat; daneben dieſelbe ſo wenig einer gegen die Mſchen Kinder gehegten Feindſchaft beſchuldiget wird, als aus deren Tod einen Vortheil hoffen konnte; verfolglich die geſetzlichen Anzeichen einer böslichen Vergiftung wider ſie nicht vorwalten:

Art. 37. der P. H. G. O.

11 Vornehmlich aber der Inquiſitin Betragen bey dem angerichteten Unglücke keinen Verdacht eines böſen Vorſatzes aufkommen läßt, da ſie nicht nur dem M. beym Ueberbringen des Eſſens das auf den Genuß der Kuchen erfolgte Uebelſeyn der Kinder gemeldet hat, und durch die Erinnerungen des M., daß der von ihr zu den kleinen Kuchen gebrauchte Teig die mit Gift vermengte Maſſe geweſen, in groſſe Beſtürzung und Wehmuth gerathen, und unter vielen Wehklagen nebſt ihrem Brodtherrn eiligſt nach dem Hauſe zurückgegangen, ſondern auch auf ſchleunige Mittel zur Geneſung der Kinder zugleich bedacht geweſen iſt, und ſowohl einigen Bekannten den Umſtand, daß die Kinder vergiftete Kuchen gegeſſen hätten entdecket, als vor Gerichte den ganzen Vorgang ſofort umſtändlich erzählet hat; zu dem Argwohne aber, daß dieſes nachherige Betragen der Inquiſitin nur eine zur Verdeckung ihrer Bosheit angenommene Verſtellung geweſen ſeyn möchte, in den Acten ſich nicht der mindeſte Grund antreffen läßt; ſondern aus genauer Erwägung aller Umſtände der Inquiſitin Vorgeben, daß ſie beym Kuchenbacken, in Ermangelung genugſamen Mehles, den in der kleinen Stube in einer am Fenſter ſtehenden Schaale befindlichen vergifteten Teig unbedachtſamer Weiſe, und ohne an dasjenige, ſo ihr zuvor davon bekannt geworden, zu gedenken, in der Einbildung, daß es ein Ueberbleibſel von dem von ihr einige Tage vorher zum Verſchmieren des Braukeſſels gebrauchten unſchädlichen Teiges wäre, zum Backen eines Kuchen genommen, und ſolchen den Mſchen Kindern zu eſſen gegeben habe, um ſo mehr Glauben verdienet, als, eines Theils, die tägliche Erfahrung auſſer Zweifel ſetzet, daß unter Beſchäftigung und Zerſtreuung die gröſten Unbedachtſamkeiten begangen werden, andern Theils diejenigen in den Zweifelsgründen bereits angeführten Umſtände, welche der Wahrſcheinlichkeit einer bloſſen Unbedachtſamkeit entgegen geſetzet werden möchten, entweder unerheblich ſind, oder ſelbſt aus den Acten ihre Erledigung erhalten:
immaaſſen die von den Inquiſiten anfänglich aus- 12
gebreiteten falſchen Gerüchte von der Urſache des Erkrankens der Mſchen Kinder, und der Todesart des jüngſten Sohnes begreiflicher Weiſe nicht ſchlechterdings von einer vorſetzlichen Vergiftung zeugen müſſen, und daher eben ſowohl auch als ein Mittel zur Verheelung einer bloſſen Verſchuldung gebraucht werden konnten; hiernächſt die Inquiſitin

ad artic. inquiſit. 47.

eine hinlängliche Urſache anzugeben gewußt, warum ſie nicht nach dem Geheiſſe ihres Dienſtherrn Brodt entlehnet, ſondern lieber den Kindern Kuchen gebacken habe: wie denn auch die von ihr gegebenen Erläuterungen, daß ſie, weil ſie mit der Zubereitung des Eſſens für ihren Herrn beſchäftiget, und des Willens geweſen, mit dem damals im Hauſe gegenwärtigen Johann Feldhuſen Caffee zu trinken, dadurch von dem Mitgenuſſe des für die Kinder zubereiteten Frühſtückes abgehalten worden ſey, und daß ſie deswegen verlanget habe, daß jedes Kind von beyden Kuchen ſeinen Antheil haben ſolle, weil der eine aus groben, und der andere aus feinen Mehl gebacken geweſen wäre, ſich gar wohl hören laſſen; dahingegen der Umſtand, daß Inquiſitin zu den Kindern geſaget habe, der kleine Kuche werde wohl ſauer ſeyn, weil dazu Mehl gebraucht worden, welches ſchon 14. Tage lang in einer Schaale geſtanden habe, lediglich auf der unbeſchwornen und ohnehin in dieſer Sache unglaubwürdigen Ausſage der älteſten Tochter beruhet, und von der Inquiſitin gänzlich in Abrede geſtellet wird: und der Umſtand, daß, da ſon-

ſonſten immer der jüngſte M-ſche Sohn ſeinem Vater das Eſſen aufs Feld hinaus gebracht, diesmal die Inquiſitin dieſe Arbeit ſelbſt verrichtet habe, eben dadurch alle Bedenklichkeit verlieret, daß Inquiſitin wegen Erkrankung der Kinder dazu gemüſſiget worden iſt; welches noch überdem von der älteſten M-ſchen Tochter gleichfalls und zwar mit dem Zuſatze bezeuget worden iſt, daß ihr jüngſter Bruder das Eſſen habe hinaustragen ſollen, aber wegen ſeiner Unpäslichkeit ſolches nicht habe verrichten können; die Beſchuldigung aber, als ob Inquiſitin den M-ſchen Kindern immer unfreundlich begegnet habe, nicht glaublich gemacht, vielmehr das Gegentheil davon dargethan iſt, allenfalls auch keine ſolche Gehäſſigkeit anzeigen würde, woraus eine vorſetzliche Vergiftung geargwohnet werden könnte;

Derohalben die Inquiſitin ohne weiteres Mittel die Wahrheit herauszubringen, wegen ihrer begangenen Fahrläſſigkeit mit einer Strafe zu belegen iſt;

Welche jedoch, zum zweyten, aus bewe-
13 genden Urſachen, auf die im Urthel beſtimmte Weiſe nicht unbillig gemäßiget wird; indem ihr nicht der äuſſerſte Grad der Nachläßigkeit zur Laſt fällt, da nicht auſſer Zweifel beruhet, daß ſie bey Einrührung des Giftes, und Setzung der Schaale ans Fenſter in der kleinen Stube gegenwärtig geweſen ſey: dieſelbe auch, wie alle Umſtände zu erkennen geben, dasjenige, ſo M. mit dem Gifte vorgenommen gehabt, nicht eigentlich und mit Gefliſſenheit beobachtet, verfolglich bey nachheriger Erblickung der Schaale am Fenſter ſich nicht wieder an deren Beſchaffenheit und Beſtimmung lebhaft erinnert haben mochte; daher es denn auch hat geſchehen können, daß Inquiſitin, als ſie den Kindern ein Frühſtück zubereiten ſollte, in ihrer damaligen Geſchäfftigkeit und Zerſtreuung, ohne die äuſſerſte Unbedachtſamkeit zu begehen, die mit vergiftetem Mehl verſehene Schaale ſtatt derjenigen, worin ſich der von ihr ſelbſt zum Verſtopfen des Keſſels eingerührte übrige Teig befand, ergriffen, und über den neuern Begriffen, die ſie von ihren eigenen Handlungen hatte, die ältern und von ihr nicht mit genugſamer Aufmerkſamkeit beobachteten Handlungen des M. vergeſſen hat; wegen welcher Vergeſſenheit aber Inquiſitin um ſo mehr eine beträchtliche öffentliche Strafe verdienet, als es ihre, als einer Haushälterin, die das ganze Hausweſen zu beſorgen hatte, Pflicht erforderte, auf die von ihrem Dienſtherrn hingeſetzte ſo gefährliche Maſſe ein wachſames Auge zu haben, und ſie daher bey Verfertigung der Kuchen vorzüglich derſelben hätte eingedenk ſeyn, und ſich durch andere ihr ohnehin ſchon gewöhnliche Geſchäffte davon nicht hätte abhalten laſſen ſollen; auſſerdem auch die traurige Wirkung dieſer Unbedachtſamkeit, und die gemeine Wohlfarth erfordert, daß zur Warnung anderer ein Beyſpiel der Strenge gegeben werde;

L. 16. D. de poenis.

Bey welchen Umſtänden alſo, zum dritten, die Behauptung des Defenſors, als ob der Inquiſitin gar kein Verſchulden beyzumeſſen, ſondern das erfolgte Unglück ein bloſſer Zufall ſey, in keine Betrachtung kömmt;

Dahingegen, zum vierten, dem Incul- 14
paten M. nicht unbillig zur Entſchuldigung dienet, daß er, da ſeinem ganzen Hauſe die mit vergifteten Mehl verſehene Schaale, und der Ort, wo ſie geſtanden, bekannt geweſen, mit Grunde habe vermuthen können, daß ſich niemand daran vergreifen werde, allenfalls aber es unbillig ſeyn würde, ihn bey dem ſchmerzhaften Verluſt ſeines Kindes, und da er ohnehin die von ihm verurſachte Unterſuchungskoſten tragen muß, noch mit einer beſonderen öffentlichen Strafe anzuſehen, indeſſen jedennoch derſelbe billig mehrere Behutſamkeit hätte gebrauchen ſollen, und daher demſelben dieſes zu verweiſen iſt;

Als ſind wir, wie im Urthel enthalten, zu ſprechen bewogen worden.

XCI. DECISIO

Auf Verſchickung der Acten von der Fürſtlich Oranien Naſſauiſchen JuſtizCanzley zu Dillenburg, in UnterſuchungsSachen wider Annen Chriſtinen G. aus Rodenberg, abgefaßt im Mai 1774.

in cauſa infanticidii.

THE-

THEMATA.

I. Ob diſſimulationem vteri et partum clandeſtinum, concurrentibus niſi ſingulis, quas articulus 131. C. C. C. requirit circumſtantiis, tormenta non ſunt irroganda.

II. Matre grauiditatis et partus occultationem confitente, medicis vero mortuum natum eſſe infantem renunciantibus; absque medio eruendi veritatem poena extraordinaria decernenda eſt.

III. Pulmonum experimentum, pulmone, licet putreſcente, ſubmerſo, fallax non eſt.

SVMMARIA.

Sententia.

1. 2. Ream a tormentis decretis quidem liberans; eandem vero ob grauem in grauiditate et partu occultando admiſſam culpam, ad poenam ergaſtuli in quindecim annos condemnans.

Rationes dubitandi.

2. 3. (I) Diſſimulatio vteri et partus clandeſtinus ſecundum articulum 131. C. C. C. doloſi infanticidii indicium praebent, tormentis elidendum.

4. (II) Pulmonum experimentum in ſe fallax, putreſcente pulmone factum, nullam vim habet.

5. (III) Vitalem partum fuiſſe, et a matre necatum, in cauſa ſubſtrata ex variis facti circumſtantiis, et inter alia ex reſciſſo funiculo vmbilicali, admodum probabile videbatur.

6. 7. 8. (IV) Doli ſuſpicio, ex vteri partusque occultatione nata, deficiente licet uno alteroue articuli 131. requiſito, medio eruendae veritatis, ſiue leuiore tormentorum gradu, ſiue iureiurando purgatorio, declinanda eſt.

9. (V) Doloſi infanticidii attentati et culpae ſummae ream, ad dies vitae in ergaſtulo includendam fuiſſe credi poterat.

Rationes decidendi.

10. 12. 17. (I) Ob diſſimulationem vteri partumque clandeſtinum, niſi de vita infantis conſtet, tormenta ſecundum articuli 131. C. C. C. ſanctionem haud ſunt decernenda.

11. (II) In cauſa ſubſtrata autem medici, non vixiſſe infantem ex idoneis rationibus certo iudicarunt.

13. (III) Putredinem ſubmergentium pulmonum cauſam non eſſe, inter medicos conſtat; hinc ſubmerſo pulmone, nullum ex putredine contra fidem experimenti oritur dubium.

14. - 16. (IV) Ingenuae matris ſimplicis et imperitae confeſſioni, medicorum iudicio factique circumſtantiis ſubnixae, fides habenda eſt.

18 - 20. (V) Medium eruendi veritatem decernendum non eſt, vbi nulla ex eo vtilitas ſperari poteſt, ſed poena extraordinaria tunc ſtatuenda.

21. (VI) Poenam decreta grauiorem pro facti circumſtantiis irrogandam non fuiſſe, evincitur.

1 Auf übergebene Vertheidigungsſchrift und fernerweit gehaltene gerichtliche Regiſtraturen, in peinlichen Unterſuchungsſachen wider Annen Chriſtinen, Henrich G. hinterlaſſene Tochter, aus Rodenberg, in Betreff angeſchuldigten Kindesmordes, erkennen Fürſtlich Oranien Naſſauiſche zur Juſtizcanzley verordnete Geheimeräthe, Director und Räthe auch Aſſeſſores, nach vorgehabtem Rathe auswärtiger Rechtsgelehrten für Recht:

Daß ernannte Anne Chriſtine G. bewandten Umſtänden nach zwar mit der ihr zuerkannten peinlichen Frage zu verſchonen; ſie iſt aber dagegen, durch ihrer die gefliſſentliche Verheelung der Schwangerſchaft, und mit Willen gefährlicher Weiſe veranſtaltete hülfloſe Gebährung, auch bösliche Verheimlichung ihres zur Welt gebrachten Kindes begangenen ſchweren Verſchuldung halber, auf funfzehen Jahre in ein Zuchthaus zu bringen, 2

gen, und daſelbſt zur Arbeit anzuhalten: ſowohl die auf dieſe Unterſuchung gewandte Unkoſten, ſo weit ihr Vermögen hinreichet, abzuſtatten verbunden. V. R. W.

Rationes dubitandi.

3 Obwohl ſcheinen möchte, daß es bey der zuerkannten Peinigung ſein Verbleiben haben müſſe, indem die in der peinlichen Halsgerichts-Ordnung

Art. 131.

zur ſcharfen Frage einer des Kindesmordes verdächtigen Dirne beſtimmten Erforderniſſe insgeſammt im gegenwärtigen Falle vorwalteten: da Inquiſitin überführt und geſtändig ſey, daß ſie ihre wenigſtens zehn Wochen vor der Niederkunft mit Zuverläſſigkeit bemerkte Schwangerſchaft,

Antwort auf den 13. Artikel

mit Fleiß, und in der Abſicht, heimlich zu gebähren verheelet,

beym 38. Artikel

hierauf, bey Eintretung der Geburtswehen, unter Vorſchützung einer Kolick, den Augen ihrer Mutter und Schweſter ſich entzogen, und mit vorgeſetztem Muthe allein und hülflos gebohren, auch nach der Geburt das Kind im Hauſe verborgen, des andern Tages in das nahe gelegene Gebüſche gebracht, und daſelbſt mit Erde und Laub verdecket habe;

bey den Artikeln 15. 16. 17. 18. 19. 20. 41. 42. 43. 44. 45. 46.

4 Und obgleich, laut des zu den Acten gekommenen Sectionsberichtes,

auf dem 38. Blatt u. f.

bey angeſtellter Lungenprobe die ins Waſſer gelaſſene Lunge ſofort zu Boden geſunken, und daraus von dem Medico und Chirurgo geurtheilet worden, daß das Kind niemals geathmet habe, mithin todt zur Welt gebohren ſey; dennoch dieſer Umſtand der Inquiſitin wider die ſcharfe Frage deswegen zu keinem Behufe dienen könne, weil, eines Theils, nach dem Zeugniſſe gedachten Zergliederungsberichtes die verletzten Theile des Körperchens ſchon in einige Fäulniß getreten waren, und daher die Lungenprobe nicht mit einiger Zuverläſſigkeit ſich habe anſtellen laſſen; andern Theils, daferne auch das Kind keinen Athem geſchöpfet haben ſollte, daraus noch nicht folge, daß es zur Zeit der Geburt nicht gelebet habe, indem manchmal ein lebendiges Kind gebohren werde, welches wegen Verſchleimung der Luftröhre, oder Schwachheit nicht ſogleich athme, deſſen Lunge alſo, wenn es in einem ſolchen Zuſtande ums Leben komme, hernach bey der Probe zu Boden falle: welches auch dadurch bewirket werde, wenn die Gebährerin entweder das in der Geburt ſtehende Kind durch Zuſammendrücken der Schenkel und des Geburtsgliedes, oder es ſonſten durch Gewalt, ehe es zum Athemholen kommt, ertödte:

Ioh. Bohnii *diſſ. de infanticidio: in append. ad vulnerum lethal. examen p. 361. ſqq.*

Mich. Alberti *diſſ. de pulmonum ſubſidentium experimenti prudenti applicatione: in appendice ad Tom. III. iurisprud. medicae p. 92. ſqq.*

Idem *in commentatione medica ad C. C. C. art. 131. p. 267. ſq.*

Teichmeyeri *inſtitut. medic. legalis. C. XXIV. pag. 247. ſqq.*

Hebenstreit *in antropolog. forenſi. S. II. M. II. c. 2. §. 22. 23. 24. 25. 31.*

Ludwig *in inſtitut. med. forenſ.* §. 254.

und daß ein ſolcher Fall mit der Inquiſitin Kinde 5
ſich zugetragen habe, ſehr wahrſcheinlich ſey, allermaaſſen ſowohl aus der noch eine Stunde vor der Niederkunft bemerkten Lebendigkeit deſſelben, als aus der Leichtigkeit der Gebährung, das Leben des Kindes,

I. T. Adolphi *diſſ. de infanticidii notis ſectione legali detegendis.* §. 12.

zugleich aber, nicht nur aus dem Verhalten der Inquiſitin vor, in und nach der Niederkunft überhaupt, ſondern auch aus einigen beſondern Umſtänden die boshafte, willige Ertödtung deſſelben ſich abnehmen laſſe; da nemlich die Nabelſchnur abgeriſſen, und unverbunden geblieben, verfolglich um ſo glaublicher ſey, daß das neugebohrne Kind ſich ſofort werde verblutet haben,

Teichmeyer *l. c. pag.* 239.

als actenkündigermaaſſen an dem Orte wo Inquiſitin gebohren, ſich eine Menge Geblütes befunden; daneben es wegen der von Inquiſitin bey ihrer Niederkunft gewählten Stellung ihres Leibes gar leicht geſchehen ſeyn könne, daß das unmittelbar auf die Treppe und in das daſelbſt befindliche Geblüte mit dem Geſichte geſchoſſene Kind augenblicklich erſticket ſey;

Alberti *in comment. in C. C. C. l. c.*

Teichmeyer *l. c. pag.* 248. *ſq.*

imgleichen von den bey der Beſichtigung wahrgenommenen vielen tödtlichen Verletzungen und Verſtümmelungen unter denen man wegen der eingetretenen Fäulniß die alten und neuen nicht hat unterſcheiden können,

Sectionsbericht Num. 15. auf dem 40. Actenblatt

verſchiedene von der Inquiſitin Bosheit herrühren möchten; Solchergeſtalt alſo, daferne auch der Inquiſitin Kind nicht Athem geholet, dennoch daraus nicht folge, daß es auch, und zwar ohne ihr Verſchulden

Art. 131. der P. H. G. O.

todt gebohren ſey; Aus welchen ſo bedenklichen Umſtänden dann ein ſogenanntes corpus delicti praeſumtivum der von Inquiſitin vorſetzlich begangenen Ertödtung ihres Kindes erwachſe, welches aber zu Bewirkung der Folter genug ſey;

Art. 35. der P. H. G. O.

de Boehmer *ad Carpzovium Q.* 118. *obſ.* 2.

Leyser *ſpec.* 611. *m.* 13.

6 Zudem auch, dritten Theils, da die peinliche HalsgerichtsOrdnung bey dem Eintritte ſämmtlicher im 131. Artikel beſtimmter Anzeichen eine peinliche ernſtliche Frage verordne, daraus folge, daß in Ermangelung einer oder anderer von ſothanen Verdächtigkeiten, oder eines vollkommenen Beweiſes derſelben, nicht ſchlechterdings die Marter unterbleiben müſſe, ſondern nach Befinden der Umſtände in einem gemäſſigtern Grade gebrauchet werden könne;

Art. 58. der P. H. G. O.

D. G. Strube in rechtl. Bedenken. I. Th. 31. Bed. 87. S. u. f.

Kress *ad art.* 131. §. 3. *not.* 2.

Clasenius *ad eund. art.* §. *fin.*

Leyser *ſpec.* 611. *m.* 23.

7 Derowegen, daß in Betrachtung der von Inquiſitin verheimlichten Schwangerſchaft, mit Fleiß veranſtalteten hülfloſen Niederkunft und Verbergung der Geburt, des Mangels an einem zuverläßigen Beweis der Lebendigkeit des gebohrnen Kindes ungehindert auf die peinliche Frage zu erkennen geweſen, und beſonders der durch das am 4. Dec. vorigen Jahres eröffnete Erkenntniß der Inquiſitin zugedachte Grad der Peinigung den vorhandenen Umſtänden vollkommen gemäß ſey, es um ſo mehr das Anſehen gewinnen will, je weniger das unerweisliche Vorgeben der Inquiſitin, als ob ſie bey ihrer heimlichen Gebährung die Abſicht geheget habe, das Kind in des Nachbarn Velten Johanneſen Haus zu bringen, und es daſelbſt zu erziehen, Glauben verdienet;

Allenfalls aber dafür gehalten werden möchte, daß der Inquiſitin darüber: daß ſie nicht vor, in und nach der Geburt den Vorſatz gehabt, ihr Kind ums Leben zu bringen, daß ſolches zur Zeit der Gebährung nicht gelebet, und ſie daſſelbe nicht wiſſentlich und willig ertödtet habe, wenigſtens der Reinigungseid hätte zuerkannt werden ſollen; 8

Wie denn auch ſcheinen dürfte, daß, falls etwa das Kind ohne Verſchulden der Inquiſitin todt gebohren ſeyn ſollte, nichts deſtoweniger dieſelbe wegen ihres vermuthlichen Vorſatzes das Kind zu tödten und dadurch ihr zur Laſt fallenden äuſſerſten Unterſtehung eines Kindesmordes mit einer Lebenswährigen Strafe zu belegen; oder, wenn man auch die gelindeſte Meinung ergreifen und ſetzen wollte, daß Inquiſitin durch Unbeſonnenheit den Tod ihres Kindes verurſachet habe, ſie dennoch wegen des dabey ihr beyzumeſſenden höchſten Grades der Fahrläßigkeit zu einer längern, als der im Urthel geſetzten Beſtrafung zu verdammen geweſen wäre; 9

Rationes decidendi.

Dennoch aber und dieweil die peinliche HalsgerichtsOrdnung zur Statthaftigkeit der 10

im 131. Artikel

verhängten peinlichen Frage einer Dirne, die mit Fleiß ihre Schwangerſchaft verheelet, und heimlich mit tödtlicher Verdächtigkeit gebohren hat, ausdrücklich vorausſetzet, daß das hernach todt erfundene Kind lebendig gebohren, und die Mutter den Gegenbeweis, daß nemlich das Kind ohne ihre Schuld todt von ihr gebohren ſey, nicht beybringen könne; hingegen im vorliegenden Falle der Medicus und Chirurgus in ihrem Beſichtigungsberichte nicht etwa mit einiger Ungewißheit, 11
oder aus Vermuthungen, ſondern zuverläßig und aus unleugbaren mediciniſchen Gründen urtheilen, daß der Inquiſitin Kind nicht geathmet habe, und daraus, daß es todt gebohren ſey die Folge ziehen: indem ſie ſich auf das bey angeſtellter Waſſerprobe erfolgte ſchleunige Niederſinken der Lunge als ein untrügliches Merkmaal von der gänzlichen Ermangelung des Athmens berufen, und zugleich bezeugen, daß ſie an derſelben auch andere durch die Erfahrung beſtärkte Zeichen einer Lunge, in die noch keine Luft gekommen iſt,

I. T. Adolphus *l. c.* §. 17.

Teichmeyer *l. c. pag.* 143.

Ludwig *l. c.* §. 246.

Hebenstreit *l. c.* §. 31. *pag.* 414. 415.

12 wahrgenommen haben; Derohalben, da dasjenige, durch deſſen Beweis nach der peinlichen Halsgerichtsordnung eine ſolche verdächtige Gebährerin die Peinigung von ſich abwenden kann, bereits durch den Beſichtigungsbericht erwieſen iſt, und ſomit der zur Statthaftigkeit der peinlichen Frage nöthige Hauptumſtand ermangelt; dieſes Geſetz bey der Inquiſitin ſeine Anwendung nicht findet;

de Boehmer *in meditat in C. C. C. art.* 131. §. 49. 50.

D. G. Strube am a. O.

13 Gegen welchen erfolgten Ausſchlag der angeſtellten Lungenprobe und die daraus zum Vortheil der Inquiſitin entſpringende Vermuthung aber die in den Zweifelsgründen angeführten Einwendungen wenig oder nichts verfangen; Sintemalen, erſtlich, es zwar noch nicht ausgemacht zu ſeyn ſcheinet, ob und wie fern die Fäulniß der Lunge etwas zum Schwimmen derſelben beytragen könne; dahingegen auf der andern Seite durch ſo viele untrügliche Erfahrungen und angeſtellte Verſuche auſſer Streit geſetzet iſt, daß eine Fäulniß in der Lunge das Unterſinken nicht verurſache, und daß Lungen, die einmal Luft geſchöpft haben, weder durch Fäulung, noch andere Art dazu gebracht werden können, daß ſie unterſinken, verfolglich, wenn die Lunge eines todten Kindes, auch einige Zeit nach der Geburt unterſinket, dieſes aus keiner andern Urſache, als wegen Ermangelung einer vorgegangenen Reſpiration geſchehe:

Teichmeyer *l. c. pag.* 244. *ſq.*

Io. Ioach. Schoepfer *in diſſ. iurid. de pulmone infantis natante vel ſubmergente, pag.* 10.

I. T. Adolph *l. c.* §. 16. 17.

Röderer *in obſeruat. medic. de ſuffocatis.* §. 6. *n.* 4. *p.* 17.

Hebenstreit *l. c.* §. 28. *pag.* 409.

Wannenhero ſo viel fehlet, daß die an dem Körper des von der Inquiſitin gebohrnen Kindes eingetretene Fäulung die mit der Lunge angeſtellte Probe ungewiß machen könnte, daß dieſer Umſtand vielmehr die Beweiskraft des Niederſinkens
14 der Lunge verſtärket: Sodann, zweytens, die Arten, wie ein lebendiges Kind entweder in, oder nach der Geburt ehe es zum Athem kömmt ums Leben gebracht werden kann, theils ſehr ſelten erſcheinen, theils eine ganz ungemeine Verſchlagenheit der Gebährerin vorausſetzen, und daher überhaupt nicht zu vermuthen ſtehen, inſonderheit aber allhier entweder an ſich nicht wahrſcheinlich ſind, oder doch durch andere Umſtände ſich erledigen: anerwogen, wenn man bedenket, daß die Geburtsſchmerzen der Inquiſitin bereits nach Mitternacht gegen 2. Uhr ihren Anfang genommen haben, die Entbindung erſt früh um 6. Uhr erfolget iſt, und daß, ſo viel man aus der Inquiſitin Erzählung abnehmen kann, das Kind wohl eine halbe Stunde in der Geburt geſtanden haben mag, die von der Leichtigkeit der Gebährung und noch eine Stunde vor der Niederkunft bemerkten Lebendigkeit des Kindes hergenommene Vermuthung für das Leben nach der Geburt ſich
ſofort erlediget; Ferner, das Angeben der Inqui- 15
ſitin, daß die Nabelſchnur dem Kinde um den Hals geſchlungen geweſen und von ſelbſten entzwey geriſſen ſey, deswegen Glauben verdienet, weil, nach dem Zeugniſſe häuffiger Erfahrungen, dergleichen Umſchlingungen nichts ſeltenes ſind, und dadurch öfters das Kind ehe es athmen kann erdroſſelt wird, imgleichen die Nabelſchnur, wenn ſie dünne iſt, ſehr leicht bey dem Herausſchieſſen des Kindes ohne fremde Mitwirkung zerreiſſet,

Adolph *l. c.* §. 6. *pag.* 22. *ſqq.*

die an der Inquiſitin Kinde befindliche Nabelſchnur aber nur die Dicke eines Federkiels gehabt hat,

Beſichtigungsbericht Num. 9.

da doch ſonſten die Nabelſchnur eines Fingers dicke zu ſeyn pfleget;

Laurentii Heisteri *compendium anatom. Tom. I. p.* 109. *ſq. Tom. II. p.* 85. *ſqq.*

Phil. Ad. Boehmeri *diſſ. de neceſſaria funic. umbilicalis vi vaſorum ſtructurae in nuper natis deligatione.*

dieſe Umſtände alſo und die aus den Acten allenthalben erſcheinende Einfalt der Inquiſitin und gänzliche Unerfahrenheit derſelben in Gebährungsſachen keinen Argwohn verſtatten, als ob ſothane Angabe von der Nabelſchnur und ihrem Abreiſſen mit der Wahrheit nicht übereinkommen, ſondern von Inquiſitin erdichtet ſeyn möchte; wie denn auch die an dem Nabel des Kindes noch in der Länge eines Fingers gebliebene Schnur vermuthen läſſet, daß das Kind nicht durch eine Verblutung ums Leben gekommen ſey,

Adolph. *l. c.* §. 6. *pag.* 23. *ſq.*

ſondern das an dem Orte der Gebährung vorhandene

dene viele Geblüt in den gewöhnlichen Lochiis be-
16 ſtanden habe: Anbey die Möglichkeit, daß der In-
quiſitin Kind mit dem Geſichte auf das daliegende
Blut herabgefallen, und dadurch ſofort erſticket ſey,
in den Acten durch keinen einzigen Umſtand unter-
ſtützet wird, mithin ſo wenig, als die Menge der
am Körperchen wahrgenommenen Verletzungen,
in Betrachtung kommt, indem die Zergliederer
nirgends geäuſſert, daß unter den Verletzungen
auch alte ſeyn möchten, ſondern nur ſo viel zu er-
kennen geben, daß man nicht habe ſehen können,
ob unter den Verletzungen auch alte wären; und
noch überdem dafür halten, daß dieſe Verletzun-
gen insgeſammt von dem Schweine, welches das
ganze Körperchen aufgefreſſen haben würde wenn
man es nicht geſtöhret hätte, herrühren dürften;
17 bey dieſen Umſtänden alſo, und da nach dem Ur-
theile des Medici und Chirurgi der Inquiſitin Kind
todt zur Welt gekommen iſt, und keine gegrün-
dete Urſachen vorwalten, zu glauben, daß Inqui-
ſitin daſſelbe vor, oder in der Geburt ſelbſten ge-
tödtet habe, es allhier an einem geſetzmäßigen cor-
pore delicti praeſumtiuo fehlet, und dagegen der
35. Artikel der peinlichen HalsgerichtsOrdnung,
als welcher von einem ganz anderen Falle, als
der gegenwärtige iſt, redet, und deſſen Urſache
hier nicht einſchläget, nicht angeführet werden mag;

18 Derowegen auch, drittens, nach dieſer Lage der Umſtände wegen der alleinigen Verheelung der Schwangerſchaft und heimlichen, hülfloſen Gebährung weder ein geringer Grad der Peinigung, noch auch der Reinigungseid ſtatt findet; indem, eines Theils Inquiſitin von dieſen ihren Unternehmungen einige an ſich nicht ganz unglaubliche Urſachen, die den Vorſatz, ihr Kind ums Leben zu bringen, ausſchlieſſen, anzuführen gewußt; deren Richtigkeit, in Betrachtung der Einfalt der Inquiſitin und Aufrichtigkeit, mit welcher ſie die übrigen ihr zur Verantwortung fallenden Umſtände, ſo fort in Güte eingeſtanden, wie auch in Erwägung, daß dasjenige, ſo ſie von der Beſchaffenheit des von ihr gebohrnen Kindes angegeben hat, durch die Wahrnehmungen der Geburtshelfer beſtärket wird, um ſo mehr zu vermuthen ſtehet, als nicht nur die Ableugnung ihrer Schwangerſchaft hauptſächlich zu der Zeit geſchehen iſt, als ſie davon noch nicht zuverläßig überzeugt geweſen, ſondern auch der Umſtand, daß ſie zu ihrer Gebährung keinen entlegenen Abort, ſondern einen offenen und ſolchen Platz im Hauſe, woſelbſt ſie keine Minute vor einer Ueberraſchung ſicher ſeyn konnte, gewählt hat, glauben läßt, daß ſie die Abſicht, ihr Kind zu tödten, nicht geheget haben
19 möge; andern Theils aber ein Mittel zu weiterer
Erforſchung der Wahrheit deswegen an der In-
quiſitin nicht wohl angebracht werden kann, weil
bey dem vorhandenen Beweis, daß das Kind todt
gebohren ſey, ſie nicht gefraget werden darf: ob
ſie nicht ein lebendiges Kind gebohren, und ſolches
vorſetzlich getödtet habe? zu der Frage aber: ob
ſie nicht dem in der Geburt ſtehenden Kinde, ehe
es im Stande geweſen zu athmen, das Leben ge-
nommen habe? kein genugſamer Verdacht vorhanden iſt: anbey auch ihr Geſtändniß, daß ſie den Vorſatz, ihr Kind umzubringen, gehabt habe, vorkommenden Umſtänden nach in der Beſtimmung ihrer Strafe keinen ſonderlichen Unterſchied nach ſich ziehen dürfte: und überhaupt, wenn ſie auch ſelbſt das Bekenntniß eines an ihrem zur Welt gekommenen Kinde begangenen vorſetzlichen Mordes ablegte, dennoch wegen des aus dem Sectionsberichte entgegen ſtehenden Beweiſes die Exiſtenz ihres eingeräumten Verbrechens unerwieſen bleiben würde: ſi dubia circa confeſſionem matris de infanticidio commiſſo emergant, et quidem ab ipſis medicis poſt inſpectionem cadaueris orta, ſiue quod anxii haerent in poſitiua reſponſione, ſiue quod partum *mortuum natum fuiſſe pure renuncient*; his caſibus confeſſio matris, cui fides detracta, quaſi incerta vel erronea reiicitur, eaque tanquam ob ſolum clandeſtinum partum, ceu parricidium culpoſum, arbitrarie coërcetur. Nam quemadmodum ex conſenſu medicorum cum confeſſione fides potiſſimum pendet: ita confeſſio, diſſentientibus medicis, quibus in ſua arte credendum, nuda manet, omnemque fidem perdit, et ſic id tantum, quod ex facto liquidum, pro imponenda poena in cenſum venit;

de Boehmer *in meditat. in C. C. C. art.* 131. §. 8.

Da nun aber der Geſetzgeber ſelbſt, 20

im Art. 131. der P. H. G. O.

auf den Fall wenn die zur Peinigung einer des Kindesmordes verdächtigen Dirne erforderlichen Anzeigungen nicht insgeſammt oder nicht in ihrer ganzen Stärke eintreten, kein ſchwächeres Mittel die Wahrheit herauszubringen anordnet, ſondern die Entſcheidung den Rechts- und anderen der Sache Verſtändigen überläßt, daneben aber befiehlet, daß, wo die Urſachen der Entſchuldigung ein mehrer Anſehn und Achtung haben, denn etliche geringere Argwöhnigkeit, ſo erfunden ſeyn, die peinliche Frag nicht gebraucht werden ſolle;

Art. 28.

und dann bey gegenwärtiger Unterſuchung dieſer Fall eintritt, oder doch wenigſtens die Vermuthungen für und wider die Inquiſitin einander das Gleichgewicht halten, auch, wie bereits gezeigt worden, durch ein Erforſchungsmittel der Wahrheit zu keiner mehreren Gewißheit zu gelangen ſtehet; ſolchergeſtalt alſo nichts übrig bleibet, als daß Inquiſitin, als eine durch Fahrläßigkeit begangenen Tödtung ihres Kindes Schuldige, mit einer auſſerordentlichen Strafe beleget werde;

Leyser *ſpec.* 611. *m.* 22.

Ali-

Aliquando enim contingit, cauſam in perſecutione infanticidii adeo perplexam eſſe, ut neque ad torturam neque ad purgatorium commode confugere expediat. Quo pertinet, ſi de vita infantis dubitatio incidit, et nexus circumſtantiarum docet, mulierem, quae alias ingenue confeſſa, viuusne an mortuus partus ex vtero prodierit, certo aſſerere non poſſe. Quia enim tum plena et accuratior confeſſio non ſemper per torturam ſperanda, ſatius erit, mulierem de partu clandeſtino conuictam tanquam culpae latae ream extra ordinem punire;

de BOEHMER *l. c.* §. 57.

Zur Beſtrafung der Inquiſitin aber eine längere 21
Zeit als die Sentenz beſaget zu beſtimmen, unſer Collegium deswegen Bedenken getragen hat, weil, daferne auch Inquiſitin den Vorſatz geheget haben ſollte das Kind zu ertödten, ihr Verbrechen, wegen des todt zur Welt gekommenen Kindes, in einer nur vergeblichen Unterſtehung der Tödtung
beruhen würde; und daß Inquiſitin durch die 1
hülfloſe Niederkunft, oder ſonſt durch ein Verſehen, ihrem Kinde, ehe es Athem ſchöpfen können, den Tod verurſachet habe, gleichfalls nicht erwieſen iſt;

Als ſind wir, Inhalts des Urtheils, zu erkennen bewogen worden.

XCII. DECISIO

Auf Verſchickung der Acten von der Königlichen, und Churfürſtlichen Regierung der verpfändeten Grafſchaft Bentheim, in UnterſuchungsSachen wider Albert J. von Vrieſenveen, abgefaßt im October 1774.

in cauſa furti.

THEMATA.

I. Furti *qualificati*, vi leuiore et minus periculoſa commiſſi, poena non eſt capitalis.

II. Minor aetas, ab annis pubertatis vix recedens, accedente imprimis iuuenili imprudentia et ſimplicitate, remiſſioris doli gradus argumentis, ad mitigandam poenam multum proficit.

SVMMARIA.

Sententia.

1. 2. Furti qualificati reum ad poenam ergaſtuli in biennium condemnans.

Rationes dubitandi.

3. 4. (I) Furti qualificati, per violentam receptaculi effracturam commiſſi, poena ſecundum articulum 159. C. C. C. capitalis eſt.

5. (II) Fures minores, immo impuberes pubertati proximi, quorum tamen malitia aetatem ſupplet, mortis poena affici poſſunt ſecundum articulum 164. C. C. C.

Rationes decidendi.

6. 7. (I) Furti qualificati poena ex mente le-

gis non eſſe debet capitalis, vbi vis adhibita leuior et minus perículoſa fuerit, veluti, ſi receptaculum laxiore clauſtro inſtructum haud difficulter fuerit effractum.

8. (II) Minor, pubertatis annos vix egreſſus, et ex iuuenili imprudentia et ſimplicitate magis quam deliberato iudicio delinquens, mitius puniendus eſt.

9. Hinc (III) accedente praeterea furti reſtitutione, poenam decreta grauiorem haud irrogandam fuiſſe euincitur.

1 In Inquiſitionsſachen wider Albert J. von Vrieſenveen, in Betreff verübten Diebſtahles, erkennet Königliche und Churfürſtliche Regierung der verpfändeten Grafſchaft Bentheim, nach vorgehabtem Rathe auswärtiger Rechtsgelehrten für Recht:

2 Daß obgedachter Inquiſit Albert J. ſeines zu Geteloh in Gerd Hollmanns Hauſe begangenen und eingeſtandenen Diebſtahls halber, bewandten Umſtänden nach, zwey Jahre lang in ein Zuchthaus zu bringen, und daſelbſt zur Arbeit anzuhalten, ſowohl auch die auf dieſe Unterſuchung gewandte Unkoſten, ſoweit ſein Vermögen hinreichet, abzuſtatten ſchuldig. V. R. W.

Rationes dubitandi.

3 Obwohl Inquiſit geſtändig und überführt iſt, daß er eine dem Sohne ſeines geweſenen Brodherrn, Gerd Hollmanns, zugehörige Kiſte, durch Aufſprengung und Zerbrechung des Schloſſes, mit einem eiſernen zugeſpitzten Inſtrumente, worauf man die Senſen ſcharf machet, gewaltſamer Weiſe geöffnet, und daraus eine vom Eigenthümer zu 97. Gulden eidlich angegebene Summe Geldes diebiſch entwendet habe: und dann die durch gewaltſame

4 Erbrechung eines Behältniſſes begangene Entwendungen unſtreitig zu denen mit der Lebensſtrafe belegten gefährlichen Diebſtählen zu rechnen ſind;

Art. 159. der P. H. G. O.

ſolchemnach, daß wider den Inquiſiten, ſeiner Jugend und der größtentheils erfolgten Wiedererſtattung des geſtohlnen Gutes ungeachtet, mit der geſetzlichen Strenge zu verfahren, und derſelbe, wo nicht am Leben zu beſtrafen, doch mit einer lebenswührigen, oder wenigſtens härtern, als der im Urthel beſtimmten Strafe zu belegen ſey, dafür gehalten werden möchte; da derſelbe zur

5 Zeit des begangenen Diebſtahls das vierzehnte Jahr bereits zurückgeleget gehabt, und die peinliche Halsgerichtsordnung

Art. 164.

ſogar einen Dieb, der das vierzehnte Jahr noch nicht erreichet hat, am Leben zu beſtrafen erlaubet, wenn er dieſem Alter nahe iſt, und aus der Gröſſe und Gefährlichkeit des Diebſtahls erhellet, daß die Bosheit des Thäters das Alter erfülle; wie denn auch verordnet iſt, daß ein gefährlicher Diebſtahl, im Falle der Abweichung von der Lebensſtrafe, dennoch mit einer ſchweren Leibesſtrafe geahndet werden, und die Wenigkeit des dem Beſtohlnen dadurch widerfahrnen Schadens gegen dieſe Strenge nicht in Betrachtung kommen ſolle;

Art. 159. der P. H. G. O.

Derowegen, daß anders als geſchehen, zu erkennen geweſen ſey, es das Anſehen gewinnet.

Rationes decidendi.

Dennoch aber und dieweil zu denen mit der Lebensſtrafe belegten gefährlichen Diebſtählen, die durch Einbruch geſchehen, nicht nur eine heftige Gewalt, ſondern auch der Umſtand erforderlich iſt, daß vom Diebe, wenn er über dem Stehlen betreten wird, gefährliche Gewaltthätigkeiten zu befürchten ſeyn: und daher ein Diebſtahl, der an einem Orte, wo dergleichen Gewaltthätigkeiten nicht zu beſorgen ſtehen, durch Erbrechung einer Kiſte geſchiehet, in dieſer Betrachtung allein nicht für einen gefährlichen zu achten, und zu beſtrafen iſt; 6

de Boehmer *in meditat. in C. C. C. art.* 159. §. 3. 4. 18.

Idem *ad Carpzov. q.* 79. *obs.* 3.

Dav. Georg Struben rechtliche Bedenken Th. IV. S. 208. u. f.

Im gegenwärtigen Falle aber, eines Theils, Inquiſit vorgibt, daß, als er kaum die Spitze des eiſernen Inſtrumentes hinter den Ueberfall des Schloſſes geſtreckt gehabt, ſofort und ohne gebrauchte Gewalt gedachter Ueberfall losgeſprungen und der daran befindliche kleine Hake im Schloſſe ſtecken geblieben ſey: welches Vorgeben aber deswegen glaublich iſt, weil man an der Kiſte keine weitere Spuhren einer Gewalt wahrgenommen hat; insonderheit, andern Theils, zur Zeit des begangenen Diebſtahles Inquiſit ſich ganz allein im Hauſe befunden, und nicht zu beſorgen gehabt, daß er über ſeiner That betroffen oder geſtöhret werden dürfte, mithin auch auf eine gefährliche Unternehmung bedacht zu ſeyn keine Veranlaſſung gehabt; 7

Hiernächſt derſelbe nur wenige Wochen vor dem Diebſtahle das vierzehnte Jahr ſeines Alters zurückgeleget, und, wie alle Umſtände ergeben, mehr aus jugendlichem Unverſtande und groſſer Einfalt, als Ueberlegung und Bosheit die That verübet hat, da er ſich nicht entſehen, ſogar das geſtohlne Geld ohne Scheu unter die Leute zu bringen, dafür verſchiedene Waaren und unter andern 8

dern eine Menge Schaafe unter dem Vorwande, daß er ſich eine Heerde anſchaffen wolle, zu kaufen; dabey aber nicht bedacht hat, daß, da er bisher als ein armer Menſch bekannt geweſen, auch das geſtohlne Geld ſofort von dem Eigenthümer werde vermiſſet werden, ſeine That nicht verborgen bleiben könne, ſondern auf dieſe Art von ihm ſelbſt offenbar gemacht werde: dergleichen ausnehmende Unbeſonnenheiten aber von einer ſolchen jugendlichen Dummheit des Inquiſiten zeugen, welche bey Beſtimmung der Strafe in richterliches Ermeſſen zu ziehen;

L. 37. §. 1. *D. de minor. XXV. ann.*

L. 16. §. 1. 3. *D. de poenis.*

L. 108. *D. de diuerſ. reg iur.*

Art. 175. 179. der P. H. G. O.

Hugo Grotius *de iure B. et P. L. II. c. XX.* §. 31. *ſq.*

zumalen derſelbe nicht nur ſogleich auf die erſte auſ- 9
ſergerichtliche Beſprechung ſeine That aufrichtig bekannt hat, ſondern auch ſelbſt zur Wiedererhaltung der bereits ausgegebenen Gelder behülflich geweſen iſt: derohalben, in Erwägung aller dieſer dem Inquiſiten zu ſtatten kommenden Umſtände, und da ſich hoffen läßt, daß die im Urthel zuerkannte Strafe den nöthigen Eindruck haben und ihn künftig vom Stehlen abhalten werde, die gemäßigte Leibesſtrafe zu beſtimmen geweſen.

Als ſind wir, wie geſchehen, zu erkennen bewogen worden.

XCIII. DECISIO

Im Nahmen Gerichtſchulzens Bürgermeiſters und Raths der Stadt Lauenburg, in UnterſuchungsSachen wider Johanne Margarethe L. und Franz Nicolai S. abgefaßt im Februar 1775.

In cauſa infanticidii.

THEMA.

Exemplum decretorum in caſu articuli 131. C. C. C. tormentorum.

SVMMARIA.

Sententia.

1. 2. Decernuntur tormenta, ſubiunctis interrogationibus.

Rationes dubitandi.

3. (I) De vita infantis in cauſa ſubſtrata non ſatis conſtare videbatur defenſori, experimento pulmonum putreſcente iam corpore inſtituto, aliisque certis vitae ſignis deficientibus.

4. (II) Ob diſſimulationem vteri et partum clandeſtinum maior torturae gradus decernendus eſt ſecundum articulum 131. C. C. C.

5.-8. Contra vero (III) a quaeſtione abſtinendum, quando vis indicii probabili matris excuſatione infracta eſt, veluti: quod promiſſo a ſtupratore matrimonio partum necandi, cauſa nulla fuerit; quod partus tempus nondum inſtare exiſtimauerit mater, a ſtupratore in errorem ducta; quod ad ſtupri ignominiam auertendam infantem occultauerit.

9. (IV) Reus ſub tormentis de aliis delictis, quorum per grauia indicia non eſt ſuſpectus, incidenter haud eſt interrogandus.

10. (V) De ſtupratore, infanticidii correo, ſententiam iam ferendam fuiſſe, credi poterat.

Rationes decidendi.

11. (I) De vita infantis ex artis peritorum iudicio, rationibus idoneis, veluti experimento pulmonum rite inſtituto, et ſugillationibus in cadauere animaduerſis, ſubnixo, iudici criminali fit fides.

13. (II) Tormentis declinanda eſt doli ſuſpicio, qua premitur mater, quae infantem vitalem et violentiae ſigna habentem prouido conſilio clam enixa eſt, et in narratione ab omni veri ſpecie aliena praeſidium quaerit.

14. (III) Promiſſio matrimonii a ſtupratore facta doloſi infanticidii ex diſſimulata grauiditate ſuſpicionem non omnino tollit; et, vitali partu edito, fragilis eſt excuſatio, ad ignominiam ſtupri auertendam, infantem fuiſſe occultatum.

12. (IV) In minori tamen tormentorum gradu ſubſiſtendum eſt, excuſationis ſpeciem matre habente ex hoc, quod ad vterum diſſimulandum a ſtupratore ſeducta eiusdemque dictis, vt longius abeſſe partus horam crederet, perſuaſa fuerit.

15. (V) Relaxatis tormentis, reum de aliis quoque delictis, quorum praeterea ſuſpectus eſt, aliquando interrogare licet.

16. (VI) De ſtupratore, conſcientiae infanticidii ſuſpecto, ante habitam de matre quaeſtionem, iudicari in cauſa ſubſtrata non debuit.

17. (VII) Tormentorum gradus deſcribitur.

1 Auf eingezogene Erkundigung, gehaltene gerichtliche Regiſtraturen und verfaßte Inquiſitionalartikel, der beiden Inquiſiten Johannen Margarethen L. und Franz Nicolai S. darauf gethane gütliche Antwort, unterſchiedlicher Zeugen zum Theil eidliche Ausſage, auch angeſtellte Confrontation und übergebene Defenſionsſchriften, in Betreff Kindesmordes, erkennen Gerichtsſchulz, Bürgermeiſtere und Rath der Stadt Lauenburg, nach eingeholtem Rath auswärtiger Rechtsgelehrten, für Recht:

2 Daraus ſoviel zu befinden, das forderſamſt ernannte Mitinquiſitin, Johanne Margarethe L., wenn ſie ihr Bekenntniß anderweit in Güte richtig nicht thun will, dem Scharfrichter auf die in den Entſcheidungsgründen beſtimmte Maaſſe zu untergeben; wobey ſie dann mit allem Ernſte zu befragen:

Ob ſie am 12. Auguſt vorigen Jahres, als ihr die Kindeswehe angekommen, nicht gewußt oder vermuthet habe, daß nun ihre Niederkunft erfolgen werde?

Ob nicht ihr Vorgeben, daß ſie um ihre Nothdurft zu verrichten ſich damals aufs Secret geſetzet habe, und das Kind im Sitzen wider ihr Vermuthen von ihr ins Secret geſchoſſen, falſch und erdichtet ſey?

Ob ſie nicht vielmehr an einem andern Orte des Hauſes, und wo, niedergekommen?

Ob ſie nicht mit Fleiß und in der Abſicht heimlich und hülflos gebohren habe, um ihr Kind ums Leben zu bringen?

Welchermaaſſen die Gebährung von ſtatten gegangen?

Ob ſie nicht an dem gebohrnen Kinde Zeichen des Lebens wahrgenommen?

Ob ſie nicht vorſetzlich gewaltſame Hand an das Kind geleget habe?

Wie ſolches, und ob es nicht am Kopfe geſchehen ſey?

Wenn jedoch ihre Niederkunft auf dem Secrete erfolgt ſeyn ſollte; ob ſie ſich nicht in der Abſicht dahin begeben habe, um ihr Kind ins Secret zu gebähren, oder es dahinein zu werfen?

Ob und wie ſie daſelbſt ſolchen böſen Vorſatz ins Werk gerichtet habe?

Ob ſie die Tödtung ihres Kindes mit Einwilligung oder Vorbewußt ihres Schwängerers begangen habe?

Oder wohl gar auf deſſen Anſtiften?

Ob derſelbe bey ihrer Niederkunft zugegen geweſen?

Ob und wie er zur Tödtung des Kindes behülflich geweſen?

Was ſie und ihr Schwängerer allenthalben mehr dabey gethan, und ihr darum bewußt ſey?

Wornächſt Inquiſitin noch beyläufig zu befragen:

Ob ſie nicht vor dieſer eingeräumten Schwangerſchaft, bereits einmal ſchwanger geweſen, und gebohren habe?

Ob ihre damalige Geburt lebendig zur Welt gebracht worden, und wohin ſolche gekommen ſey?

Wenn nun der Inquiſitin ſowohl in Güte, als vor dem Scharfrichter gethane Ausſage mit be-

ſonderm Fleiſſe aufgezeichnet und zu den Acten gebracht wird; ſo ergehet, wie in Anſehung ihrer und des Mitinquiſiten S. weiter zu verfahren, ferner was Recht iſt. V. R. W.

Rationes dubitandi.

3 Obwohl 1) Defenſor die Gewißheit, daß das von der Inquiſitin gebohrne Kind lebendig zur Welt gekommen ſey, deswegen bezweifelt, weil die bey deſſen Section bereits am ganzen Körper eingetretene Fäulniß keine zuverläſſige Wahrnehmung und richtige Beurtheilung verſtattet habe; und daher inſonderheit die angeſtellte, an ſich ſchon misliche Lungenprobe um ſo weniger etwas wider die Inquiſitin beweiſe, als, eines Theils, man nicht wiſſe, ob auch dieſelbe mit gehöriger Vorſicht und Genauigkeit angeſtellet worden ſey, allenfalls aber, andern Theils, die Lunge nur zu zwey Dritteln aus dem Waſſer hervorgeraget habe: imgleichen es leicht möglich geweſen ſeyn möchte, eine am Kopfe befindliche faule Stelle irrig für einen mit Blut unterlaufenen Fleck anzuſehen: nicht zu gedenken, daß eine ſolche Sugillation dem Kinde noch im Mutterleibe durch den von der Inquiquiſitin kurz vor ihrer Niederkunft gethanen harten Fall, oder, da es etwa ſterbend in der Geburt geſtanden, durch den Druck der Schaamknochen habe verurſachet werden können:

Teichmeyer *in inſtitut. medic. legal. c. 24. p. 249.*

und der an der linken Hirnſchaale bemerkte Spaltbruch, laut des bey den Acten

nr. 9.

befindlichen Beſichtigungsberichtes an ſich keine tödtliche Verletzung geweſen iſt, auch nicht nothwendig durch eine Verſchuldung hat entſtehen müſſen;

Teichmeyer *l. c.*

Derowegen ſcheinen möchte, als ob, in Ermangelung eines Beweiſes von der Lebendigkeit des Kindes, entweder Inquiſitin wegen Ertödtung deſſelben nicht weiter zu befragen,

Art. 6. 20. der P. H. G. O.

oder die Beſchaffenheit des corporis delicti forderſamſt durch Einholung eines Gutachtens von einem collegio medicorum beſſer ins Licht zu ſetzen ſey:

4 Sodann 2) nach Vorſchrift der peinlichen Halsgerichtsordnung

Art. 131.

auf den Fall, wenn eine Dirne ihre Schwangerſchaft verheimlichet, auch mit Willen allein und mit tödtlicher Gefährlichkeit ein lebendiges Kind heimlich gebieret, welches nachher todt gefunden wird, und dieſelbe ihre Unſchuld nicht ausführet, eine ernſtliche peinliche Frage zuerkannt werden ſoll; die Inquiſitin aber nicht nur nach ihrem eigenen Geſtändniſſe, und ſonſt erwieſenermaaſſen ihre Schwangerſchaft auſſer ihrem Schwängerer niemanden entdecket, vielmehr gegen andere, die ſie desfalls zur Rede geſtellet haben, abgeleugnet, ſondern auch hernach heimlich und hülflos gebohren, und ihr Kind auf die Seite gebracht, auch mit groſſer Frechheit ihre Niederkunft in Abrede geſtellet hat, bis ſie deren durch eine von Gerichtswegen dazu abgeordnete Hebamme nach genommenen Augenſchein überführet worden iſt: verfolglich es das Anſehen gewinnet, daß in Vorausſetzung der Lebendigkeit des von Inquiſitin gebohrnen Kindes ein hoher Grad der Peinigung ſtatt finde:

Dahingegen 3) auf der andern Seite dafür
gehalten werden dürfte, daß durch die theils in 5
den Acten vorkommenden, theils vom Defenſor beſonders angeführten der Inquiſitin günſtigen Umſtände, der Verdacht eines begangenen Kindmordes ſoweit gemindert werde, daß Inquiſitin mit aller Peinlichkeit zu verſchonen ſey; allermaaſſen ſoviel, erſtlich, die Verheelung ihrer Schwangerſchaft anbelanget, beide Inquiſiten ſofort im ſummariſchen Verhör auf eine gleichlautende Art ausgeſaget und bey den Inquiſitionalartikeln wiederholet haben, daß ihr Beyſchlaf unter dem Eheverſprechen, auf den Fall wenn Inquiſitin ſchwanger werden ſollte, geſchehen, und ferner verabredet worden ſey, daß ſie in Inquiſitens Hauſe gebähren, und alsdann die Trauung erfolgen ſolle: bey welcher der Sache Bewandtniß alſo die Urſache, warum die Verheimlichung der Schwangerſchaft für eine der Anzeigen des vorſetzlichen Kindermordes erkläret wird, hier gänzlich zu ermangeln ſcheinet,

Thomasius in Juriſtiſchen Händeln Th. I. S. 60.

Struben rechtliche Bedenken Th. I. Bed. 31.

de Boehmer *in meditat. ad C. C. C. art. 131. §. 42. 43.*

und der Inquiſitin Entſchuldigung, daß ihre Schwangerſchaft wegen der Dicke ihres Leibes ohnehin einem jeden habe in die Augen fallen müſſen, folglich deren Verläugnung keinen gefährlichen Endzweck gehabt habe; imgleichen, daß bey der vorgehabten ungefährlichen Gebährung in Inquiſitens Hauſe und verabredeten Trauung, eine beſondere Entdeckung der Schwangerſchaft ihre Verbindlichkeit nicht geweſen, auch nichts geholfen haben würde, ſich einigermaaſſen hören läſſet: An=

6 Anbey, zweitens, es möglich iſt, daß der Inquiſitin Unerfahrenheit in Berechnung der Schwangerſchaft und den Geburtsſchmerzen ſie verhindert, ihre bevorſtehende Niederkunft zu bemerken, und auf die Gedanken gebracht habe; daß die Gebährung noch nicht erfolgen werde, und die eingetretenen Wehen nichts anders als Drängungen zum Stuhlgange wären; mithin, daß Inquiſitin unglücklicher Weiſe von ihrer Entbindung überraſchet worden, und ſomit an dem Tode ihres Kindes unſchuldig ſey; In welchen Voraus-
7 ſetzungen dann, drittens, unſchwer zu begreifen ſtehet, wie Inquiſitin, nachdem das Kind einmal ohne ihr Verſchulden heimlich gebohren, und todt geweſen, aus bloſſer Unbedachtſamkeit ſich entſchlieſſen können, zur Bedeckung ihrer getriebenen Unzucht und Vermeidung einer Inquiſition den ganzen Vorgang geheim zu halten, und daher das Kind den Augen der Menſchen zu entziehen; ſolchergeſtalt, dem Anſcheine nach, auch die nachher erfolgte Verheelung der Geburt die Eigenſchaft einer redlichen Anzeige des Kindmordes nicht an
8 ſich hat: Und, viertens, Defenſor ſowohl zu mehrerer Beſtärkung dieſer günſtigen Umſtände, als auch weiterer Ablehnung des Verdachtes anzuführen weiß, daß Inquiſitin zuvor jederzeit einen unſträflichen Wandel geführet: beide Inquiſiten ſofort nach der durch die Hebamme entdeckten Niederkunft den ganzen Verlauf der Sache freimüthig und umſtändlich ausgeſaget haben: die Niederkunft der Inquiſitin auf dem Secrete, nach dem Urtheil der Hebamme und der nicht gänzlichen Abrede des Arztes, angegebenermaaſſen habe geſchehen können: Die Urſache, warum ſich im Secrete keine Spuhren vom Geblüte gefunden, theils in der Länge der nach dem Gebähren verfloſſenen Zeit, der damaligen Sonnenhitze, und dem unten auf der Erde befindlichen Unflathe beſtehe, theils daher rühre, daß Inquiſitin nach der Geburt ſich in ihre Schlafſtelle verfüget, und dorten den Blutfluß vollends abgewartet habe, wie ſolches die daſelbſt gefundenen Blutflecken genugſam zeigten: und endlich Inquiſitin, ob ſie gleich bey dem verſpührten Leibſchmerzen an ihre Niederkunft ſorgſam gedacht, und ſolches dem Inquiſiten eröffnet habe, dennoch durch deſſen Zureden, daß es keine Noth haben werde, wiederum ſorglos gemacht, und alſo unwiſſend zur hülfloſen Gebährung gebracht worden ſey:

9 Ferner 4) nicht abzuſehen ſeyn möchte, wie einige Torturalfragen auf eine der letzten noch vorhergegangene heimliche Gebährung haben gerichtet werden können, da es in Anſehung derſelben an einigem Verdacht gänzlich ermangele.

10 Soviel anbey 5) den Inquiſiten betrifft, auf der einen Seite nicht nur demſelben obgedachtermaaſſen die für Inquiſitin ſtreitenden Vertheidigungsgründe gröſtentheils gleichfalls zu ſtatten kommen; ſondern auch noch überdem derſelbe, nach ſeiner beharrlichen Verſicherung und der Inquiſitin Auſſage, bey der Gebährung nicht gegenwärtig, ſondern damals mit Schlachtung eines Hammels beſchäfftigt geweſen iſt, welches durch des Schlächterburſchen Weſſels Depoſition,

nr. actor. 12.

daß er Abends etwa um 7. Uhr den Inquiſiten über dieſer Arbeit angetroffen habe, noch glaublicher gemacht; die Beſchuldigung der Inquiſitin aber, als ob er ihr die Beſorgnis, daß nunmehr ihre Niederkunft bevorſtehen möchte, aus dem Sinne geredet, und ſie alſo zur hülfloſen Geburt verleitet habe, vom Inquiſiten in Abrede geſtellet wird: ſolchemnach des Defenſors Geſuch um die unbedingte Entbindung des Inquiſiten von weiterer Unterſuchung ſtatt zu finden ſcheinet; Hergegen auf der andern Seite dafür gehalten werden dürfte, daß in Anſehung des Inquiſiten, wegen der wider ihn vorwaltenden ſowohl mit der Inquiſitin gemeinſchaftlichen, als auch verſchiedenen beſondern Verdachten der gehabten Theilnehmung an der heimlichen Geburt und deren Folgen, dermalen gleichfalls auf ein Erforſchungsmittel der Wahrheit zu ſprechen ſey.

Derowegen, daß allenthalben anders, als geſchehen, erkannt werden ſollen, es das Anſehen gewinnet.

Rationes decidendi.

Dennoch aber und dieweil 1) dem von zween eid- 11
lich verpflichteten und in ihrer Wiſſenſchaft erfahrnen Männern ausgeſtellten Beſichtigungs-Berichte völliger Glaube gebühret; und laut deſſelben ſowohl aus der angeſtellten Lungenprobe, als der am Kopfe des Kindes wahrgenommenen mit Blut unterlaufenen Stelle folget, daß daſſelbe lebendig zur Welt gekommen ſey: wie denn auch aus ganz bekannten auf Erfahrungen gegründeten mediciniſchen Grundſätzen gewiß iſt, daß das Schwimmen der Lunge das vorhergegangene Athmen, mithin das Leben nach der Geburt anzeige; und die Ausnahmen von dieſer Regel ſo zweifelhaft und ſelten ſeyn, daß ſie gar nicht vermuthet werden können;

ALBERTI *in iuriſprud. medica, Tom. I. P. I. c. IX. §. 5.*

LUDWIGII *Inſtitut. medic. forenſis P. II. §. 249. ſq.*

HEBENSTREIT *in anthropol. forenſi S. II. M. II. c. II. §. 27.*

TEICHMEYERII *Inſtit. med. leg. c. 24. p. 243. ſq.*

inſonderheit aber die mit gröſter Sorgfalt und Genauigkeit angeſtellten Wahrnehmungen lehren, daß die Fäulniß an der Lunge die Zuverläßigkeit der

der

der damit gemachten Probe gar nicht ſtöhre, ſondern demohngeachtet die Lunge eines lebendig gebohrnen Kindes ſchwimme, und eines todt gebohrnen niederſinke:

Teichmeyer *l. c. p.* 244. *ſqq.*

Schoepferi *diſſ. de pulmone infantis natante et ſubmergente. p.* 10.

Hebenstreit *l. c.* § 28.

Wannenhero die von der Unzuverläſſigkeit der Lungenprobe überhaupt und von der bereits eingetretenen Fäulniß hergenommenen Einwendungen des Defenſors gegen die Beweiskraft des zu den Acten gekommenen Beſichtigungsberichtes ſowenig in Betrachtung kommen, als der von ihm geäuſſerte Zweifel, ob auch die Lungenprobe mit gehöriger Genauigkeit gemacht ſeyn möchte, und die daher genommene Bedenklichkeit, daß die Lunge nur zu zwey Dritteln aus dem Waſſer hervorgeraget habe, von einiger Erheblichkeit iſt; da im Beſichtigungsberichte ausdrücklich verſichert wird, daß man die Lungenprobe vorſichtig angeſtellet habe, ſolches auch ohnedies vermuthet werden muß; und wenn daſelbſt gemeldet wird, wie weit die Lunge über dem Waſſer zu ſehen geweſen ſey, dieſes keinen ungewiſſen Ausgang der Probe, ſondern vielmehr die Vollſtändigkeit des Schwimmens anzeigen ſoll: anbey, ebenfalls auſſer Zweifel beruhet, daß Verletzungen eines todten Körpers keine Austretung und Unterlaufung des Blutes verurſachen können.

Ludwig *l. c.* §. 244.

Teichmeyer *l. c. pag.* 241. *ſqq.*

Delii *diſſ. de ſugillatione quatenus infanticidii ſignum eſt.*

Und bey den hier eintretenden Verdächtigkeiten weder die entfernte Möglichkeit, daß der Inquiſitin Kind durch ihren Fall auf die Erde im Mutterleibe die tödtliche Verletzung erhalten habe; noch der ſonſt zwar mögliche, aber hier durch die eigene Ausſage der Inquiſitin von der Geſchwindigkeit ihrer Entbindung widerſprochene Fall, daß die am Hirnſchädel bemerkte Fractur und Sugillation im Gebähren durch den Druck der Schaamknochen gewirket ſeyn könne; noch auch der Argwohn, daß vielleicht eine von der Fäulniß ſehr angegriffene Stelle irrig für einen mit Blut unterlaufenen Fleck angeſehen worden ſeyn möchte, in Betrachtung der den beiden Zergliederern beywohnenden Kunſtverſtändigkeit, und der in ihrem Berichte enthaltenen ausdrücklichen Verſicherung: daß zwiſchen dem oſſe bregmatis fracto und dem ihn bedeckenden pericranio ein deutlich zu erkennender ſugillirter runder Fleck geweſen ſey, gegenwärtig eine Bedenklichkeit verurſachen kann: der an der Hirnſchaale bemerkte Spaltbruch aber, er mag tödtlich geweſen ſeyn oder nicht, dennoch ein für den Richter ſehr unterrichtender Umſtand iſt, indem daraus die dem Kinde widerfahrne Gewalt ſich deutlich veroffenbaret;

Bewandten Umſtänden nach alſo, und bey der gegenwärtigen Lage der Unterſuchung, da es jetzt noch auf ein Mittel die Wahrheit zu erforſchen ankömmt, das corpus delicti in Anſehung der Lebendigkeit des Kindes, und deſſen erſt nach der Geburt erfolgten widernatürlichen Todes, durch den Beſichtigungsbericht zur genugſamen Gewißheit gediehen iſt, und daher unſer Collegium die Einholung eines Gutachtens von der hieſigen medicinischen Facultät dermalen für unnöthig erachtet hat;

Nächſtdem 2) wenn die peinliche Halsge- 12
richtsOrdnung

im 131. Artikel.

eine daſelbſt beſchriebene des Kindermordes verdächtige Weibsperſon mit einem hohen Grade der Peinigung anzugreifen befiehlet, dabey vorausgeſetzt wird, daß die gedachten Anzeigungen des Mordes in ihrer ganzen Stärke eintreten, und zu ihrer Ablehnung garnichts behufiges beygebracht werden kann, ſondern der Richter bemerket, daß die Entſchuldigung einer ſolchen Dirne nur aus Frevel gebraucht werde: widrigenfalls aber, und daferne wegen ihrer Verſchuldung und deren Gröſſe Zweifel vorfallen ſollte, dem Richter die Abweichung von der verordneten Strenge verſtattet wird; welches nichts anders bedeuten kann, als daß in einem ſolchen zweifelhaften Falle, und wenn nichts deſtoweniger die Urſachen des Argwohns gröſſer ſind, als die Urſache der Entſchuldigung,

Art. 28. der P. H. G. O.

nach dem richterlichen Ermeſſen ein geringerer, mit dem Verbrechen und zurückgebliebenen Verdachte in einem richtigen Verhältniß ſtehender Grad der Peinigung,

Art. 58. der P. H. G. O.

oder auch der Reinigungseid zur Hand genommen werden könne: Und dann im vorliegenden Falle einige Umſtände ſich hervorthun, welche bey der Inquiſitin an derjenigen ausnehmenden Bosheit, welche in der peinlichen HalsgerichtsOrdnung

Art. 131.

vorausgeſetzt wird, zweifeln laſſen, mithin die Inquiſitin mit der Schärfe anzugreifen nicht verſtatten wollen; ſintemalen Inquiſitin beſtändig dabey verharret, und auch bey der Confrontation es dem Inquiſiten unter die Augen geſaget hat, daß ſie zur Verleugnung ihrer Schwangerſchaft von

von demſelben verleitet worden ſey; und daß er, da ſie bey Eintretung der Geburtswehen ihm die Beſorgniß, daß es wohl nicht gut gehen werde, geäuſſert, ſich darum nichts bekümmert, ſondern ſie vielmehr durch die Antwort: es werde wohl keine Noth haben, ſorglos gemacht habe; von dem Inquiſiten aber bey der Confrontation die beiden leztern Anſchuldigungen nicht gänzlich abgeleugnet worden, ſondern nur dahin beantwortet ſind, daß er die Aeuſſerung ihrer Beſorgniß nicht gehöret habe, und von der gegebenen Antwort: es werde wohl keine Noth haben, nichts wiſſe; wannenhero nicht ohne Grund der Zweifel erwächſet, ob auch die Verheimlichung der Schwangerſchaft von der Inquiſitin als ein Mittel zur künftigen Ertödtung ihres Kindes gebraucht, und zu dieſem Endzweck die hülfloſe Geburt mit Fleiß veranſtaltet worden, oder ob nicht vielmehr beides ihrer Abhänglichkeit von dem Willen des Inquiſiten zuzuſchreiben ſeyn möchte;

13 Aus welchen der Inquiſitin gegen die ſcharfe Peinigung zu ſtatten kommenden Umſtänden jedoch 3) keineswegs auf die gänzliche Befreiung derſelben von der Folter geſchloſſen werden mag; immaaſſen demohngeachtet noch ſolche Verdächtigkeiten, daß ſie ſich der Tödtung ihres Kindes durch Vorſaz, oder wenigſtens durch die äuſſerſte Fahrläſſigkeit ſchuldig gemacht habe, gegen ſie vorwalten, die ſowohl wegen ihrer Gröſſe, als in Anſehung der Strafbarkeit des Kindermordes, kein gelinderes Mittel die Wahrheit herauszubringen, als die ſcharfe Frage, nach ſich ziehen können: allermaaſſen auſſer Zweifel beruhet, daß Inquiſitin heimlich und hülflos ein lebendiges gliedmäſſiges Kind zur Welt gebohren, und man an demſelben gewaltſame Verlezungen, deren eine tödtlich geweſen, angetroffen: anbey Inquiſitin, ungeachtet ſie die Herannahung ihrer Niederkunft gewußt, auch, vermöge ihres eigenen Geſtändniſſes, beym Eintritte der Geburtswehen, ihre nunmehr bevorſtehende Entbindung wirklich vermuthet, dennoch zur Herbeyholung der nahe wohnenden Hebamme nicht die geringſte Anſtalt gemacht, ſondern mit tödtlicher Gefährlichkeit alleine gebohren hat: und bey alledem ſich der höchſt unwahrſcheinlichen Ausflucht bedienen will, daß das Kind ſammt der Nachgeburth beym Sizen auf dem Secrete wider ihr Vermuthen ſchnell und und auf einmal von ihr geſchoſſen, und ins Privet hinunter gefallen ſey, ehe ſie habe Hülfe erlangen können; da eine ſo leichte und ſchnelle Geburt bey einer Erſtgebährerin gar nicht zu vermuthen ſtehet, und die ganze Beſchaffenheit des Secretes, nach dem bey den Acten befindlichen Urtheil des Arztes, der Glaublichkeit dieſes Vorgebens entgegen läuft; mithin entweder das Kind an einem andern Orte gebohren, und gewaltſamer Weiſe ums Leben gekommen, oder die tödtliche Geburt zwar auf dem Secrete, aber auf eine andere, als die vom Inquiſitin angegebene Art, erfolget ſeyn muß: und daß Inquiſitin an allen dem unſchuldig ſeyn ſollte, ganz unglaublich und unbegreiflich fällt; ſolchemnach Inquiſitin darüber: auf welche Art ſie heimlich gebohren, und zu dem Tode ihres Kindes Urſache gegeben habe? um ſo mehr vermittelſt der Folter zu befragen iſt, je weniger 14
die vom Defenſor angeführten Vertheidigungsgründe zur Ablehnung oder Minderung des vorwaltenden Verdachtes dienen können: anerwogen, fürs erſte, wenn gleich wegen vorhergegangener Verſprechung der Ehe gemeiniglich die Verheimlichung der Schwangerſchaft nicht für ein Zeichen des vorgeſezten Kindermordes zu achten iſt, dennoch dieſe Regel nach Befinden der Umſtände leicht eine Ausnahme leiden kann, auch daraus nicht folget, daß in Kindermordsſachen nicht wegen anderer Verdächtigkeiten ebenfalls die Tortur ſtattnehmig ſeyn ſollte: Derohalben, daferne man auch das vorgebliche Eheverſprechen zwiſchen den beiden Inquiſiten derweilen als richtig annimmt, und daher die Verheelung der Schwangerſchaft nicht als eine Argwöhnigkeit der Inquiſitin anrechnet; nichts deſtoweniger noch auſſerdem genugſamer Verdacht zur Peinlichkeit übrig bleibet. Sodann, fürs zweite, das Vorgeben der Inquiſitin, als ob ſie ihre Niederkunft verſchiedene Wochen ſpäter vermuthet habe, eines Theils, bey der aufs äuſſerſte gekommenen Dicke ihres Leibes, nicht wohl glaublich iſt, andern Theils aber derſelben deswegen zu keiner Entſchuldigung gereichet, weil ſie, nach ihrem eigenen Geſtändniſſe, bey Eintretung der Wehen ihrer Entbindung entgegen geſehen, und geglaubet hat, daß ſolche durch ihren kurz vorhergethanen harten Fall beſchleuniget werde: in welcher Verfaſſung ihr dann obgelegen, ſofort um den Beiſtand der Hebamme ſich zu bekümmern; ſolchemnach, da ſie ſolches zu thun unterlaſſen, nicht anders zu vermuthen iſt, als daß ſie mit Fleiß heimlicher und gefährlicher Weiſe gebohren habe: Ferner, fürs dritte, der Gedanke, daß vielleicht die Inquiſiten erſt durch die wider ihr Verſchulden erfolgte tödtliche Gebährung bewogen worden ſeyn möchten, von dieſer Gelegenheit, ihre getriebene Unzucht zu verdecken, Gebrauch zu machen, und den ganzen Vorgang geheim zu halten, ſich noch hören lieſſe, wenn etwa das Kind todt zur Welt gekommen wäre, oder die Inquiſiten ſich einigermaaſſen wider den ſie beſchwerenden Verdacht rechtfertigen könnten; allein, vorliegenden Umſtänden nach, und bey erwieſener Lebendigkeit des gebohrnen Kindes, bey den offenbaren Zeichen der demſelben geſchehenen tödtlichen Gewalt, und bey der Unglaublichkeit, daß die Gebährung angegebenermaaſſen erfolgt ſey, ſchlechterdings keine ſtatt findet: Wie denn, fürs vierte, aus dem nemlichen Grunde auch das übrige, ſo Defenſor zu Gunſten der Inquiſiten angeführet hat, von keinem ſonderlichen Belange ſeyn kann; angeſehen der vorher geführte gute Wandel der Inquiſitin allhier den ſtärkern Anzeichen von ihrer Verſchuldung weichen muß: weiter, das gutwillige, gerichtliche Bekenntniß der Inquiſitin von ihrer erfolgten Niederkunft, für ſie angeführet zu werden gewiß nicht verdienet, da es zu einer Zeit, als die Sache bereits am Tage war, und noch überdem be-

Bayerische StaatsBibliothek
Münchener DigitalisierungsZentrum Digitale Bibliothek

Meister, Christian Friedrich Georg, 1718-1782

Rechtliche Erkenntniße und Gutachten in peinlichen Fällen größten Theils im Namen der Göttingischen Juristen-Facultät ausgearbeitet

Bd.: Dritter Theil

Göttingen und Kiel 1783

2 Crim. 59-1/4
urn:nbn:de:bvb:12-bsb10322137-2
VD18 80241174